✠

IESVS,
MARIA, *Y IOSEPH.*

ALEGACION IVRIDICA EN HECHO, Y DERECHO,

por Doña Esperança Garcia, y Zurita, viuda de D. Francisco Calatayud y Villarrassa.

CON

El Convento de Santa Maria Magdalena de la Ciudad de Valencia, Religiosas del Orden de Santo Domingo.

SOBRE

Que se ha de revocar la sentencia dada en la Real Audiencia de Valencia, en que se declarò aver dado dicho Convento buena dessalida de los bienes, y herencia de dicho Don Francisco.

HECHO.

Num. 1. JVan Albert, Notario de la Ciudad de Valencia, y Procurador de Doña Esperança Garcia y Zurita, como parece de los poderes hechos à su favor en los años de 1674 que se hallan en el processo primitivo de demanda de dote fol. 5. presentò vn pedimiento en la Real Audiencia de Valencia en 14. de Abril 1674. *vt in fol. 1. proces. de demanda de dot.* del tenor siguiente. Doña Esperança Garcia y Zurita, viuda de Don Francisco Calatayud, del mejor modo que puede dize, que quando contraxo matrimonio con dicho Don Francisco se constituyò en dote 13ꝟ748. *libr. 10. sueld.* como parecia de las cartas matrimoniales, recibidas por Marco Calatayud, Notario, en 24. de Iulio de 1650. las que fueron constituidas en la siguiente forma, 12ꝟ. libras en valor de vna Alqueria, y treze cayzadas de tierra campa, sita en la huerta de dicha Ciudad, partida de San Anton, y la demàs cantidad en ropas de lino, y lana, y diferentes alhajas de casa, estimadas con consentimiento de ambas partes, y que por aver dexado en abierto las cartas matrimoniales, para añadir, y aumentar la dote, por auto recibido por Ioseph Redo, Notario, en 13. de Agosto 1655. la añadiò, haziendo aditamento, en 4ꝟ320. lib. parte de ellas en dinero real, efectivo, y numerado, y parte en cambios, que Don Francisco avia cobrado, siendo yà propios de ella, las que confessò Don Francisco aver avido, y recibido; las quales partidas, y cantidades acomuladas hazen suma de 18ꝟ068. libr. 10. s. Y como Don Francisco en 5. de Mayo de 1656. se ausentasse de la Ciudad de Valencia, dexando su casa, haziendo publica almoneda de sus bienes muebles, fue condenado su Procurador por el Iusticia Civil de dicha Ciudad en aver de restituir la dote, y aditamento,

y

y en ſeguida de ello dicho Procurador por auto recibido por Ioſeph Redò en 10. de dicho mes de Mayo, le traſpaſsò dicha Alqueria por el referido precio de 12U. libr. ſegun ſe avia capitulado en las cartas matrimoniales, quedandoſele à deber 6U068. libr. 10. ſueld.

2 Y por quanto Don Franciſco avia muerto ſin aver hecho teſtamento, y el Real Convento de Religioſas Dominicas, llamado de Santa Maria Magdalena, por la perſona de Sor Luciana de Calatayud y Villarraſa, Religioſa en dicho Convento, y hermana de dicho Don Franciſco, ſe avia declarado ſuceſſor ab inteſtato en todos los bienes, derechos, y herencia dèl, y aſsi eſtar obligado à pagarles las dichas 6U068. libr. 10. ſueld. que ſe le quedaron à deber de ſu dote, y aditamento, que pedia intentando aquel remedio que fueſſe, ſegun derecho, mas apto, y proporcionado para el caſo, y con la clauſula non ſolum præmiſſo, ſed omni, & meliori modo, y ſin perjuizio de qualeſquier otras acciones, y derechos, que le pudieſſen competer contra la herencia de Don Franciſco; que ſe le mandara al Syndico de el Convento, que dentro de diez dias le reſtituyeſſe, y pagara dichas 6U068. libr. 10. ſueld. vna cum fructibus, &c.

3 Y en juſtificacion de eſta demanda preſentò Doña Eſperança los inſtrumentos, y papeles ſiguientes. Primeramente las cartas matrimoniales, que ſe celebraron quando casò con Don Franciſco, recibidas por dicho Marco Calatayud, Notario, en 24. del mes de Iulio del año 1650. y ſe hallan en dicho proceſſo de demanda de dote *fol. 7. B. & ſeqq.* y de ſu tenor parece, que Doña Eſperança conſtituyò por razon de ella 13U758. libr. 10. ſueld. moneda de Valencia, ſegun, y como arriba ſe ha expreſſado, y que quedaron abiertas, reſervandoſe Doña Eſperança la facultad de conſtituir, y aumẽtar la dote durante el matrimonio en otros bie-

nes,

nes,y aver confessado Don Francisco aver recibido dicha cantidad, dada,y constituida en dote por Doña Esperança del modo expressado, segun la apoca que haria, y firmaria, la qual se halla hecha, y recibida por el mismo Notario, en el mismo dia que se celebraron dichas cartas matrimoniales,confessando en ella D.Francisco, aver recibido las dichas 13U748. libr. 10. sueld. moneda Real de Valencia, constituidas en dote por Doña Esperança, vt apparet in eodem processu fol. 11.

4 Secundò,otro instrumento recibido por Ioseph Redò, Notario de la Ciudad de Valencia en treinta y vno de Agosto 1655. en el que vsando Doña Esperança de la facultad que se avia reservado en las cartas matrimoniales de aumentar la dote en otros bienes, hizo aditamento en 4U320. libr. moneda de Valencia, parte en dinero efectivo, y numerado,y parte en cambios cobrados por Don Francisco, las quales confessò aver recibido, y cobrado,segũ la apoca q̃ se recibiò por el mismo Notario en el mismo dia, vt constat in eodem processu *in dict. fol.* 11. *B.& seqq.*

5 Terciò,vna declaracion,y condenacion del Iusticia Civil de Valencia, hecha en 5. de Mayo del año 1656. que se halla *fol.* 14. dicti processus, en que parece,que DonFrancisco por averse ausentado dexando su casa, y hazerse publica almoneda de sus bienes por sus Procuradores, fueron estos condenados en aver de pagar, y restituir à Doña Esperança la dote, y su aditamento.

6 Quartò,otra declaraciõ hecha en el Tribunal del Iusticia en 13.de Março 1676. en que el Convento de Magdalenas, per mediam personam de Sor Luciana de Calatayud,Religiosa professa en èl,y hermana deD.Frãcisco, se declarò heredero ab inteſtato, por aver muerto sin testamento, y sin dexar hijos,ni descendientes algu-

gunos, la qual declaracion se halla in eodem processu, *fol.* 15. *& seqq.*

7 Y aviendose por parte del Convento de Santa Maria Magdalena alegado, y puesto varios capitulos, y recibido testigos, no obstante todo ello fue condenado a aver de pagar à Doña Esperança las dichas 6U68. libr. 10. sueld. como heredero, y sucessor de D. Francisco, que se le quedavan à deber por razon de la dote, y aumento que le constituyò, y esto cum fructibus desde el dia de la muerte de dicho Don Francisco, la qual sentencia fue publicada por Eusebio de Benavides Escrivano de Mandamiento, en 5. de Noviembre 1679. y passò en cosa juzgada.

8 El Convento reconociendo la justificacion de la demanda de Doña Esperança, para librarse de dar satisfacion à vna deuda tan justa, intentò, y formò causa de salida de los bienes de la herencia de Don Francisco en el Tribunal del Justicia de dicha Ciudad, como parece del pedimiento que se halla en primitivo processo de desalida fol. 3. la que fue à su instancia en cinco de Abril de 1677. avocada la Real Audiencia, como parece del pedimiento, que se halla fol. 1. en el mismo processo de desalida.

9 Y para fundar esta pretensa salida de los bienes, y herencia de Don Francisco, parece que Felix Avellaneda, Procurador del Convento, como parece de los poderes que se hallan in processu de desixida fol. 6. B. presentò, como se lleva dicho, pedimiento ante el Justicia de la Ciudad de Valencia en cinco de Março 1677. vt apparet ex eodem processu fol. 2. B. diziendo, que el Convento sucediò ab intestato à Don Francisco Calatayud per mediã personam de D. Luciana, Religiosa professa, su hermana, y q̃ èl, como poder aviente de dicho Convento, dentro del termino foral hizo inventario de todos los bienes, y herencia de Don Francisco, y

 res-

respeto de aver diversos acreedores, que molestavan al Convento con execuciones, y otros procedimientos por razon de sus creditos, y no tener el Convento bienes de dicha herencia; antes bien ser acreedor de muchas cantidades, por lo que no era justo fuesse molestado; lo que no podia obviar menos que dando salida de los bienes que recayeron en dicha herencia, que la dava con expresso protesto de poder corregir, añadir, y mejorar el cargo, y descargo; debiendose tambien suponer, que en el inventario que hizo, como Procurador del Convento, confiessa recaer, entre otros censos, vno de propiedad de 4ꝟ500. libr. y de pension annua de 4ꝟ500. sueld. pagadores en 24. de Noviembre en vna paga, los que por Pedro Zena, Labrador del Lugar de Agost, assi en su nombre, como de Syndico del Lugar, fueron vendidos, y cargados à favor de Jayme Calatayud, Señor de la Baronia de Agres, y de Sella, por auto recibido por Juan Mico, Notario en 24. de Noviembre de 1598. del qual censo Don Francisco hizo quitamiento de mil libr. como parecia de los cinco autos de quitamiẽto q̃ presẽtava por lo q̃ quedò dicho cẽso en 3500. libr. no obstante q̃ en el inventario se halla anotado de propriedad de 4ꝟ500. lib. en 3ꝟ. de las quales el Convento como heredero de Don Francisco hizo quitamiento por auto recibido por Geronimo Molina en 23. de Mayo de 1675. y assi, que solamente de ellas se hacia cargo, por no aver cobrado otra cantidad dicho Convento, y tambien, que aunque en el inventario se hallan diferentes censos recayentes en la herencia, que de ello no se hacia cargo alguno, ni de las pensiones por no averlas cobrado, antes bien que desde entonces hazia dexacion de ellas; para que los acreedores cobrassen sus creditos, y en su caso las propridades en satisfacion de ellos, con las quales circunstancias, supuestos, y protestas, y no en otra manera dava la salida en la forma siguiente.

Cargo.

10 Primero y vnicamente ſe hazia cargo de las 3U500. libr. del auto de quitamiento en orden à dicho cenſo.

Deſcargo.

11 Primeramente pone en legitimo deſcargo por vna parte 150. libr. pagadas à Don Melchor de Calatayud, Conde de Sirat, por el bien del alma de Don Franciſco; por otra parte 3. libr. 10. ſueld. por el ſalario de difinicion, y mas 10. ſueld. del ſalario del Apoca.

12 Item, pone en quenta, y en legitimo deſcargo; eſto es haziendoſe pago el Convento à ſu favor de 1519. l. 9. ſuel. 5. d. por las cauſas contenidas en la condenacion de 8. de Julio de 1673. y tranſportacion hecha por dicho Convento en nombre de heredero de Don Franciſco recibida à 15. de Junio del año de 1673.

13 Item pone en quenta, y legitimo deſcargo contra ſi, y à ſu favor el Convento 1875. l. 17. ſueld. 5. d. de que ſe hizo pago el Convento por las cauſas contenidas en la condenacion de 10, de Mayo 1675. y tranſportacion recibida en 23. de Mayo por Geronimo Molina Notario.

14 Las quales partidas de deſcargo acomuladas hazen ſuma de 3U548. l. 18. ſueld. 10. d. por lo que ſe debe declarar aver dado el Convento buena, y legitima de ſalida de los bienes que entraron en ſu poder de la herencia de Don Franciſco, y averſe de mandar à los acreedores que no le moleſten.

15 Y para la juſtificacion de lo dicho, y alegado presentò los papeles ſiguientes. Primeramente la declaracion de aver ſucedido el Convento per mediam perſonam de Doña Luciana à Don Franciſco Calatayud ſu hermano, la que ſe halla à fol. 11. & ſeqq. Secundo, el inventario hecho en 6. del mes de Iunio de el

año

año 1673. el que se halla à fol. 14. & seqq. Tercio, quatro quitamientos hechos por Don Francisco de 200. libr. cada vno del dicho censo de 4U500. libr. las quales se hallan. El primero à fol. 21. B. El segundo à fol. 24. B. El tercero à fol. 28. El quarto à fol. 30. B. en virtud de las quales solo parece que fueron quitadas por Don Francisco 800. lib. y no 1000. como se dize en el pedimento, y aunque para justificar dicha assercion presentò otro instrumento recibido por Luis Beltran Notario en 22. de Março 1662. que se halla à fol. 27. el qual solo es de vn deposito de 200. libr. que hizo Pedro Climent Notario en poder de Don Francisco; pero no que de esta cantidad Don Francisco aya hecho quitamiento.

16 Tercio, vn instrumento recibido por Geronimo Molina Notario de la Ciudad de Valencia en 23. de Mayo de los años 1575. en que el Convento hizo quitamiento de 3U700. lib. del referido censo, confessando aver recibido dicha cantidad, sin tener consideracion de pensiones algunas respecto de que se avia declarado nulo dicho cargamiento, y que el modo de la paga de la dicha cantidad fue tres mil y quinientas libras en dinero efectivo, y de en contado: y las ducientas libras restantes, las quales recibiò Don Francisco en deposito, y comanda de Pedro Climent Notario, por auto recibido por Luis Beltran Notario en 22. de Março 1662. que de ellas hazia novacion, y quitamiento, como à heredero que era de Don Francisco. Quarto, parece tambien averse presentado la Apoca, y difinicion en orden à las 150. libras que pagò el Convento por el entierro, y bien del alma de Don Francisco las que se hallan à fol. 28. & seq.

17 Quinto, tambien presentò vna condenacion hecha por el justicia en lo civil de Valencia en 8. de Iunio 1673. que se halla in eodem processu fol. 39. B. en

que

que parece fue condenado elConvento à pagar 1519.
libr.9.sueld.5.diner.por otras tantas que debia D. Fran-
cisco à dicho Convento,respeto de averlas cobrado de
la herencia de Doña Isabel Maça y Vallebrera, Conde-
sa de la Granja, como Syndico, y Procurador del Con-
vento,y de Doña Luciana su hermana, por la sexta par-
te de la herencia que le pertenecia à esta; como vno de
los seis herederos ab intestato de dicha Condesa, la
qual condenacion se halla à fol. 39.B. & seqq. y conse-
quentemente la carta de pago, y solucion que hizo el
Convento à su favor, tomando in solutum otra tanta
cantidad respecto de las 3𝔍500. libr. censo del Lugar
de Agost.

18 Sexto, hizo tambien presentacion de otra cõ-
denacion, vt in processu fol. 45.hecha por el Justicia de
dicha Ciudad de Valencia en diez de Mayo 1675. en
que fue condenado el mismo Convento,como herede-
ro de Don Francisco, a pagarse a si mismo otras canti-
dades,que parece importan 1975. libr.17. sueld.5. din.
las que Don Francisco avia percibido de la herencia de
dicha Condesa de la Granja, por la sexta parte pertene-
ciente à Doña Luciana, como tambien por otras que
el Convento avia sido compelido à pagar por ciertos
censos, y pensiones, à las que estava tenida la herencia
de dicha Condesa, y no las avia pagado Don Francis-
co, por la parte que le avia tocado de la qual cantidad
hizo transportació à su favor en otra tanta equivalẽte à
dicho censo,y formò Apoca de ello,la q̃ se halla f.54.B.

19 Y como por parte de Doña Esperança se ale-
gasse en vn comparendo presentado en 28. de Febrero
1678. vt in processu fol. 56. que la salida que pretendia
dar el Convento, no era legitima,y buena,por aver he-
cho los inventarios diminutos, respeto de no averse
puesto en èl la Apoca presentada en el processo de res-
titucion de dote; porque la cantidad contenida en ella

alleg.95.num.60. Roduan. *de Reb. Eccles. non alien. Rub.* 31. Ciarlinus *controvers.* 105. *lib.* 1. Larata. *cons.*37. y asi, aunque ada la herencia sin beneficio de Inventario, no puede quedar obligado, nec tenebitur solvere vltrà vires hæreditarias, Andræa Beset. *in Repet.leg. Qui habebat, num* 138. *Cod. de Sacrosanct. Eccles.* Porque si bien es verdad, que la Iglesia no puede enagenar sus bienes sin las solemnidades prescriptas por Derecho, y asi, no poderse obligar sin ellas, debaxo de esta prohibicion no se comprehende aquella obligacion, ò enagenacion, quę sit ex causa necessaria, Gonçalez *in cap. Nulli, de Reb. Ecclesi. & num.* 13. Burat. *decis.*749. *num.*6. Arias de Messa *Var. Resol.lib.*3. *cap.*26.*& seqq.* & in terminis, quod Ecclesia obligari potest generaliter, & manere obligata, maximè ex causa necessaria, Rota, apud Censium *decis.*36. *num.*9. Roduan. *de Reb. Eccles. non alien. Rub.* 1. *cap.* 6. *num.* 12. *&* 13. Y siendo asi, como se lleva dicho, que la Iglesia potest capere, & adire omne relictum, vt præter citatos, dicit Francisc. Steph. *quæst.* 23. & in terminis Monasterij Ordinis Dominicani, Valenç. *cons.* 135. *num.* 55. *& seqq.* ni le es prohibido el contraer, Alder. *de Hæred. dict. tit.*10. *num.*212. Phanut. *de Inventar. dict. part.*2. *num.* 2. vers. *Vltimo, non obstat*: & per additionem hæreditatis Hæres quasi contrahit cum Creditoribus, & necessario manet obligatus, Phanut. *de Inventar. dict. part.*2. *num.*2. vers. *Non obstat*, ibi: *Ideo alucinantur Paulus de Castro, & Baldus dicentes Ecclesiam non obligari, ex additione hæreditatis, quia imò necessario obligatur, ex quo fatentur additionem valere.* Rot. apud Salgad. *decis.* 150. *num.* 17. Roland. *dict. quæst.* 12. se sigue, que el Convento, ex vi additionis, quedò obligado à pagar à Doña Esperança su deuda, & quod ob illius solutionem poterit

alie-

alienare sua bona sine solemnitatibus à Iure præscriptis, quia obligatio venit, & alienatio fiet ex causa necessaria propter additionem hæreditatis, & obligationem contractam vi illius, & Ecclesia, & Monasterium possunt obligari, & manere obligata, & pervenire ad alienationem ex causa necessaria sine solemnitatibus, Rota, apud Censium *dict. decis.* 30.*num.*9. Roduan. *de Reb. Eccles. non alien. dict. Rub.* 1.*cap.*6.*num.* 12. *&* 13. Phanut. *de Invent. dict. part.* 2.*num.*2. vers. *Vltimo, non obstat*; & in terminis Monasterij Monialium, Rota, apud Salgad. *dict. decis.* 150.*num.* 17. ibi: *Quia cum talis alienatio fuit necessaria ex causa obligationis contracta per additionem hæreditatis nulla solemnitas erit necessaria.*

145 Ad sextum respondetur: Que demàs, que Bartol. *in dict. leg. Qui habebat, num.*45.*& seqq.* comunmente se halla reprobado, y contra èl se decidiò en el Senado de Napoles, como lo atesta Censalis, ad Peregrin. *dict. articul.*35. vers. *Quarto, & seqq. fol.*353. se dize, que Bartol. attenta Constitutione, *in dict. Auth. de Hæred. & falc.* la que enmendando, y corrigiẽdo algunas cosas, y añadiẽdo otras à la Constitucion de la *leg. fin. C. de Iur. liber.* nam quæ de novo emergunt, novo indigent auxilio, & novis morbis, nova antidota sunt præparanda, *cap. Cæterorum, de Iur. Cal.* Mont. *de Invent. in Præf. nu.* 11.*&* 12. habla con mas expresion, en quanto à la inclusion, y cõprehension de las Personas sobre su observancia, no queriendo exceptuar alguna, pues aun derogò la Excepcion, que atenta la *leg. fin.* 9. *§. Vtile*, era cõcedido al Soldado, queriẽdo tambien cõprehenderle, *§. Quia verò duplex, in dict. Auth.* ibi: *Et in omni Persona, sive privata, sive Militari, sive Sacerdotali, sive Imperiali, sive alterius cuiuslibet*, Roland. *de Inventar. dict. quæst.* 12. Molin. *de Iustit. & Iur. tract.* 2.

dis-

disput. 217. verſ.*Contrariam Sententiam*, Mang. *de Imputat. dict.quæſt.* 132. *num.* 17. Fachin. *Controv. lib.cap.* 21.mudò ſu opinion, afirmando, que la Igleſia eſtava tenida à las Leyes, y penas de eſta Conſtitucion, vt patet ex ijs, quæ dixit *in §.Sin autem, dict. Authenti. numer.* 5. addens, quod perpetuo menti eſt tenendum, ibi: *Vltimo nota ſive Sacerdoti, ibi videtur caſus, quod Hoſpitale, & Eccleſia ſubiacent pœnis huius Conſtitutionis, quod perpetuo tene menti.*

146 Merito equidem; porque eſta Conſtitucion, ò Ley, principalmente es proferida, è intenta conferre beneficium Hæredi indulgendo illi, quod ſi conficiat Inventarium ſicut figuram quam prædixit, que no eſtè tenido à pagar las cargas de la herencia, vltrà vires hæreditarias, ſicut tenebatur attento Iure, & inſuper, quod poſsit lucrari falcidiam; y eſto lo diſpone ſin conſtreñirle, y preciſarle à que le vſe, y haga, ſino dexandolo à ſu arbitrio, y voluntad; Cardinal.de Luc.*de Hared.& hæredi.diſcurſ.* 17.*num.*7. De ſuerte, que por no averle hecho, y vſado de eſte beneficio, que le confiere, ni obſervado en ſu confeccion la forma que preſcrive, no paſſa à declararle formalmente punible, ni induze contra èl pena alguna poſitiva, ſino que le dexa en el eſtado de Heredero, y con los miſmos males, daños, y perjuizios à que eſtava ſujeto Iure antiquo, medio, & novo; Cardin.de Luc. *Diſcurſ. dict. diſcurſ.* 17. *num.*7. *& de Legiti. diſcurſ.* 25. *num.*7. *&* 8. Y quando la Ley principalmente diſpone, è intenta conferre aliquod beneficium, licet ſub certa forma, aut conditione, vt rationabilis, & honeſta includit ſine diſtinctione vlla omnes Perſonas, y qualeſquieras, por privilegiadas que ſean, ſe entienden comprehendidas en ella, debiendo obſervar la forma, ò modo, baxo el qual diſpone, ò confiere el

 be-

beneficio; Alderic.*de Hæredib.dict.tit.*10.*num.*211. Phanut. *de Inventar. dict. part.*2.*num.*2. Abb.*dict. cons.*73.*num.*8. *lib.*2. Y aunque respecto de los Legatarios parezca contener aliquod onus, por quanto estos pueden pedir los Legados vltrà vires hæreditarias, lo que no proçedia antes de esta Constitucion: esta circunstancia no haze, que la Iglesia no estè tenida à su observancia, siendo su principal intencion conferre beneficium, como queda dicho: Y quando la Ley, principaliter est promulgata pro commodo, & intendit beneficium conferre licet sub certa forma, etiam, quoad onus est recipienda, & observanda ab Ecclesia, quæ in illa cum sit rationabilis, & honesta censetur inclusa, vt est dictum Ancharr.*Can.Statuta, in col.*11.*extra de Constitut.* Alderic. *de Hæredi.dict. tit.*10.*num.*211.*&* 212. Phanut. *dict.part.*2.*nu.*2. vers. *Quatenus verò importat*, Barb. *cons.*28.*col.penulti.lib.*1. Et aliud sit constringere ad actum metu pœnæ; & aliud sit invitare ad beneficium, & præmium, sub certa forma, ad Text. Aureum *in leg.Titio centum, §.* 1. *ff. de Constitut. & demonstrat.* vt scite ponderat Bald.*in leg.fin. §.Si verò postquam, Cod. de Iure deliber.*

147 Ex dictis resultat, quod Cancerius *in dict.cap.*2.*num.*7. no dixo bien, que Bart.*in dict. Authent. de Hæred. & falcid.* no se atreviò à afirmar lo contrario, de eo, quod reliquit scriptum, *in dict. leg.Habebat, num.*45. *& seqq.* cum contrarium expressè firmavit, attenta dicta Constitutione, vt dicit Tiraquell. *de Privileg. Piæ Caus. Privileg.*88. vers. *Hanc quoque partem*, addens insuper, quod perpetuo menti teneatur, vt patet ex dictis, ac etiam ex his, quę *in Summario, dict.§.Sin autem, nu.*5. dicit, ibi: *Ecclesia, & Hospitale hodie subiacent pœnis huius Constitutionis.* Y en este Punto, pareçe, que Cancerio escri-

viò siguiendo el genio scribentium in hoc Sæculo, qui id agunt sine revolutione Librorum, pues cita tambien pro suo asserto à Guid. Pap. *in decis. 333. & decis. 571.* qui expresè contrarium dicit, licet posteà asserat, quod restitui potest adversus, non confectionem, aut malam cõfectionem Inventarij, quod an sit vnum, & præcipuè si habent locum in nostro Casu posteà dicemus, citat pariter Addit. Matthesi. *singul. 157. num. 12.* quę favet etiam nostrę opinioni, & sic Cancerius, non obstat nam Doctori, ita loquenti, non est attendendum, Garroni. *Variar. Resolut. cap. 2. num. 97. & seqq.* nec obstant cæteri DD. citati à Conventu, pro sua opinione, quia contra eos stat communis opinio; vt ad propositum, ita respondet Roland. *de Inventar. dict. quæst. 12.* vers. *Vltimo, non obstant*, ibi: *Vltimo, non obstant authoritates suprà allegatæ, quia respondetur, quod contra DD. asserentes Ecclesiam, non teneri vltrà vires hæreditarias, non confecto Inventario quando est Hæres, est communis Schola DD. vt suprà ostensum fuit.*

148 Non sum immemor, que muchos Doctores, non infimę notę, vt sunt Covarrub. *in dict. cap. 1. ex num. 14. de Testament.* Gregor. Lopez *in leg. 10. part. 6. titul. 6.* vers. *Prætereà sancimus*, & alij ab illis citati, pretenden conciliar, y concordar las dichas opiniones, diziendo, que la Iglesia, ò Monasterio, que hà adido la herencia, non confecto Inventario, non tenetur vltrà vires hæreditarias, proçede, y se debe entender respectu Legatariorum, non verò Creditorum; porque respecto de estos està tenida, & in his terminis, se debe entender la opinion contraria, que es la nuestra, que dize, y afirma, que està tenida vltrà vires hæreditarias; ex eo, que el Derecho de los Acreedores es mas poderoso, que el de los Legatarios, como aquellos traten de perseguir vn

De-

Derecho, que empezò antes con el Difunto, en cuyo lugar fuçede el Heredero, reprefentando fu Perfona; y eftos, de captar lucro quorum ius cœpit ex Teftamento, Covarrub. *in dict. cap.* 1. *num.* 14. *& feqq.* Gregor. Lopez *in dict. leg.* 10. *Gloff. prætereà fancimus.*

149 Y aunque efta Concordia, por muchos fe halle impugnada, vt funt Fachin. *Controverf. Iur. lib.* 6. *dict. cap.* 20. Phanut. *de Inventar. dict. part.* 2. *num.* 2. con todo, no fe puede negar, que es muy conforme à la equidad, vt notat Gregor. Lopez *in dict. leg.* 10. *§. Prætereà fancimus*: & amplexa fuit à Rota, in terminis Monafterij, aut Conventus Fratrum Sancti Dominici, vt apud Puteum, *decif.* 379. *lib.* 1. & fulcitur ex eo, quod communiter dicunt Doctores, quod licet Ecclefia pofsit exigere, & perfequi contra Hæredem, non conficientem Inventarium Credita fua licet Hæres teneatur folvere illa vltrà vires hæreditarias, Cenfal. ad Peregrin. *dict. articul.* 35. verf. *Tertio ponderabatur, fol.* 353. Roland. *de Inventar.* 5. *part. in Summ. fi Ecclefia eft Creditrix,* tamen attenta ęquitate, non poteft perfequi, & exigere legata ab illo vltrà vires hæreditarias, fi ei conftat, quod hæreditas non eft fufficiens, Cardin. de Luc. *de Hæred. difcurf.* 22. *num.* 16. Franch. *decif.* 536. Mangil. *de Imput. dict. quæft.* 132. *num.* 42. Igitur attenta correlatione videtur dicendum, etiam, quod Creditor poterit adverfus Ecclefiam Hæredem, non conficientem Inventarium perfequi fuum Creditum, & quod Ecclefia tenebitur folvere illud, licet vltrà vires hæreditarias; quod vtique non poterit Legatarius, nec Ecclefia tenebitur ad folutionem Legati, fi hæreditas non eft fufficiens.

150 Sed quidquid fit de hac Concordia, five amplectatur, five non pro nobis, facefsit, como

Do-

Doña Esperança no persiga, ni pretenda, que el Convento le pague deuda alguna, ratione Legati, sino ratione Crediti, y este Dotal, que es muy fuerte, por los Privilegios que el Derecho le conçede, & si, vt est dictum Ecclesia persequi potest Hæredem, non conficientem Inventarium ad solutionem sui Crediti, vltrà vires hæreditarias: Ergò etiam D. Sperantia, Creditrix, poterit persequi Monasterium ad solutionem sui Crediti, & Monasterium tenebitur solvere illud, etiam vltrà vires hæreditarias; Argumento deducto à correlatione.

151 Con que resultando por todo lo dicho, que la Iglesia, ò Monasterio, quando ade la herencia sin Inventario, està tenida à pagar las deudas vltrà vires hæreditarias, & quod hæc opinio sit verior communior, & fulcita melioribus rationibus, vt dicunt Alderic. *de Hæred. dict. titul.* 10. *num.* 211. Mang. *de Imputat. dict. quæst.* 132. *num.* 21. Molin. *de Iustit. & Iur. tract.* 1. *disput.* 217. vers. *Contrariam Sententiam*, Roland. *de Inventar. dict. quæst.* 12. Merend. *Controvers. Iur. lib.* 18. *cap.* 40. *ex num.* 24. vbi expressè dicit, vt est notatum, quod cavendum est ab alijs, qui contrarium dicunt, & cæteri citati *suprà num.* 134. *&* 135. & præter eos, eam sequuntur, Gutierrez *Canon. Quæst. quæst.* 18. *num.* 73. *lib.* 2. Guid. Pap. *dict. decis.* 333. *& decis.* 571. Capra *cons.* 68. *num.* 10. *&* 11. Tiraquell. *dict. Privileg.* 88. Noster Morl. *in Empor. Iur. titul.* 1. *quæst.* 16. *num.* 11. y que debe prevalezer in Terris Imperij, quia est magis cõformis Iuri Civili, & Constitutionibus loquentibus de Inventario, vt expressè dicunt Censal. ad Peregrin. *dict. art.* 35. *vers.* 4. *fol.* 354. Molin. *de Instit. & Iur. dict. disput.* 117. & vers. *Contrariam*, & hoc propter verbum bonum, quod reliquit scriptum Felinus, & memorię semper cõmendandum ad has Quæstio-

tio-

tiones decidēdas, vt idē Felinus advertit *in cap. Pastoralis, de Offic. Ordinar. num. 2.* ibi: *In Terris Ecclesiæ servetur Ius Canonicum, in Terris Imperij Ius Civile*, iusta Gloss. *in cap. 2. de Regul. Iur. in 6.* Maximè cum à Iure Canonic o, non inveniatur aliud expresse dispositam, imò potius dict. Constitutiones sunt approbatę, *cap. Reinaldus, de Testament.* Rota, apud Salgad. *dict. decis. 17. num. 10.* Roland. *de Inventar. dict. quæst. 12.* Benè Morl. *in dict. quæst. 16. ex num. 9. & seqq.* Et in terminis Ecclesię hæredis, non conficientis Inventarium approbantur à Gloss. Canonica dicente, teneri vltrà vires hæreditarias, *in cap. 1.* verbo, *Patiaris, de Testament.* Tiraquell. *dict. Privileg. 88.* vers. *Adducit*, Morl. *dict. quæst. 16. num. 11.* & Glossa multum valet ad convalidandas, & roborandas opiniones, itaut in dubio sit ea amplectenda, cui Glossa asistit cum eius Authoritas sit magna, & prævaleat omnibus DD. & sufficit eam allegare pro Textu, vbi nō reperitur Textus; Morl. *in Empor. Iur. tit. 1. quæst. 12. num. 3.* Riminald. Iuni. *in dict. cons. 417. n. 31.* Hodēd. *in dict. consult. 34. n. 40. vol. 1.* y lo mismo sea hazer el Invētario, y no hazerle bien, y legitimamente, segun la forma, y figura prescripta por Iustiniano *in dict.* Constitutionibus, que no hazerle, itaut pariat idem præiudicium, Cart. *dict. decis. 85. num. 12. & seqq.* nam, vt eleganter ponderat Hondend. *in dict. consultat. 34. ex num. 19. & seqq.* Constitutiones loquentes de Inventario, non solum loquuntur contra eum, qui Inventarium non confecit, sed etiam expresse loquuntur contra eum, qui illud confecit, sed non observavit formam, & figuram præscriptam ab eis in sui confectione; se sigue, que el Convento, siendo Heredero, como lo es, de Don Francisco, ex his, quæ benè notat Carol. Anton. de Luc. *in Labyrinth. Cession. Iur. via 4. num. 2.*

Y no

Y no averle hecho bien, y legitimamente, observando formam, & figuram ab illis præscriptam, solidando eum secundum omnia Capitula illius; vt est ponderatam *in §.* 1. estarà tenido à pagar à Doña Esperança su Credito, juntamente con los interesses, correspondientes, ad minus, à los Alimentos, que le debia pagar, respectivos à la dicha cantidad Dotal, ob tardam solutionem illius, Bas. *in Teatr. Iurisprudent. cap.* 60. *ex num.* 80. *& seqq.* vltrà vires hæreditarias, *dict. leg. fin. §. Si præfatam, & §. Si verò postquam, dict. Authent. de Hæred. & falcid. §. Si verò non fecerit Inventarium secundum hanc figuram, sicut prædiximus, & iuncto cum §. Quia verò duplex*, vers. *Et in omni Persona, sive privata, sive Militari, sive Sacerdotali, sive Imperiali, sive alterius cuiuslibet, &c.*

§. IIII.

En que se corrobora lo dicho en el antecedente, y se demuestra, no poderse el Convento evadir, de dar satisfacion à Doña Esperança.

152 ES muy dable, que el Convento diga, para librarse de pagar in solidum à Doña Esperança su Credito, que considerandose, que puede implorar, y le compete la Restitucion in integrum, adversus omissam confectionem Inventarij, aut non legitimam, & solemnem, sicut competit Minori, cui comparatur, Guid. Pap. *dict. decis.* 333. *& decis.* 571. Manfrel. ad Capic. Latr. *observ.* 129. *num.* 22. *&* 23. Velasc. *consult.* 52. *num.* 47. Capic. Latr. *decis.* 15. Magon. *decis. Florent. dict. decis.* 129. *num.* 6. no se hà de hazer multum Capitale, sobre la opinion, que pondera, è insiste Doña

Es-

Esperança, de que Monasterium quando est Hæres tenetur vltrà vires hæreditarias, solvere Creditoribus, si non conficiat Inventarium, vt dixit Magon. *in dict. decis.* 129. *num.* 6. Y que asi, en vista de este beneficio, y remedio, que le compete, videtur dicendum, atque declarandum, que aunque no aya hecho legitimé, & rectè el Inventario de los bienes, y herencia de Don Francisco, que no està tenido à pagarle, ni podrà ser molestado, para que le satisfaga in solidum su Credito, Capic. Latr. *dict. decis.* 15. *nu.* 22. *& seqq.*

153 Confiesso ingenuamente, que son muchos los Doctores, que dizen, que à la Iglesia le compete el beneficio de la Restitucion in integrum, adversus omissam confectionem Inventarij, aut non solemnem, & legitimam, sicut competit Pupillo, & Minori, vt præter citatos dicunt Roland. *de Inventar. dict. quæst.* 12. *num.* 10. Montic. *de Inventar. in Commentar. ad Authent. de Hæred. & falci. cap.* 13. *num.* 223. Mangili. *de Imputati. dict. quæst.* 132. *num.* 24. Gregor. Lopez *part.* 6. *titul.* 6. *dict. leg.* 10. *§. Præterea sancimus,* Morl. *in dict. quæst.* 16. *num.* 12. cum equiparetur illis; los quales, licet attento Iure, & eius rigore, estàn tenidos à las Leyes del Inventario, *§. Pupillis, & Minoribus, Authent. de Hæred. & falcid.* Phanut. *de Inventar. dict. part.* 2. *num.* 24. Montic. *dict. cap.* 13. *num.* 223. & alij citati *supra num.* 141. succurri possunt per Restitutionem in integrum, adversus omissam confectionem Inventarij, aut non solemnem, & legitimam, Phanut *dict. numer.* 24. Montic. *dict. num.* 223. Mangil. *de Imputat. dict. quæst.* 132. *num.* 24. *& seqq.* Gregor. Lopez *part.* 6. *titul.* 6. *dict. leg.* 10. *Gloss. in verbo, Sancimus,* Cala *de Restitut. in integr. deneg. quæst.* 14. *ex num.* 13. Anton. Fab. *in Cod. tit. de Iur. deliber. lib.* 6. *tit.* 11. *diffinit.* 18.

154 Y

aumenta la herencia; que ſin perjuyzio de otras excepciones, que en ſu caſo alegarà contra la defraudacion, y diminucion del inventario, que pedia ſe declaſſe no aver dado el Covento legitima ſalida, y en la Apoca ſobredicha, la qual ſe halla en el proceſſo de demanda de dote fol. 125. B. parece confeſſar Sor Luciana en nombre proprio, y Priora de dicho Convento, heredero ab inteſtato de Don Franciſco Calatayud y Villarraſa ſu hermano, y en dichos nombres heredera por dos partes de las ſeis de los bienes libres de la Condeſa de la Granja Doña Iſabel Maza de Valdebrera, aver recibido de Victoriano Pico 40. libr. moneda de Valencia, à cumplimiento de aquellas 200. libr. que confeſsò deber à dicho Don Franciſco ſu hermano, y demàs herederos, y que la reſtante cantidad de 160. libr. que la avia pagado à Juan Pareja, Procurador ſuyo, y de los demàs herederos, con tres Apòcas por èl recibidas, vna en diez de Octubre 1669. otra en quinze de Setiembre 1670. y la otra en 24. de Noviembre del año 1671. y 120. lib. à Bonifacio Garcia, Procurador, y Syndico del Convento de San Chriſtoval; 40. libr. con vn papel firmado de ſu mano en ocho de Setiembre 1673. las quales Apocas, y papeles confeſſava averſeles entregado, y eſta Apoca fue preſentada por Doña Eſperança. Y el Convento para màs juſtificacio n de eſta ſu pretenſa ſalida, puſo, y preſentò varios capitulos, pidiendo, que ſobre ellos ſe le recibieran teſtigos, como parece del pedimiento, que ſe halla à fol. 58. &. 59. y diò ſolo en teſtigos à Geronimo Molina, Notario, y à Moſſen Franciſco Ros, Presbytero, y para que eſte pudiera deponer hizo preſentacion de la licencia del Ordinario dada en ocho de Março 1680. y ſe halla à fol. 63. En conſequencia de lo qual Doña Eſperança puſo diverſos interrogatorios, ſuplicando, que ſobre ellos fueſſen preguntados dichos teſtigos, como parece del

pri-

154 Y esta opinion, no dexa de tener alguna dificultad, y dudò de ella Corn. *in Repet. Leg. fin. de Iur. deliber. col. 6.* con el motivo, de q̄ contra el Heredero, que dexa de hazer el Inventario, ò no le haze bien, y legitimamente, cum idem sit facere eum, & non facere rectè, & legitimè, atque illud non faceret, itaut pariat idem præiudicium, Cartar. *decis.* 85. *num.* 12. *& seqq.* & nil, & invalidum equiparantur, Roland. à Valle *cons.* 73. *ex num.* 28. *volum.* 2. proçede, y milita la presuncion Iuris, & Iure, que dexò de hazerle, ò no le hizo bien, por subtraer las cosas de la herencia, Andre. *controvers.* 101. *num.* 10. Pegas *Variar. Resolut. cap.* 11. *num.* 53. vers. *Non obstabit etiam, & num.* 62. Merend. *Controvers. Iur. lib.* 18. *cap.* 41. *num.* 19. Salgad. *in Labyrinth. Creditor. part.* 2. *cap.* 1. *num.* 12. *&* 13. Franch. *decis.* 536. Guiserel. *decis.* 58. el qual, aunque admita contra ella la Confession de la Parte, quod etiam videtur sequi Prato, in Addit. ad Pasch. *de Virib. Patr. Potestat. in Sinopsi ad cap.* 2. tale assertum, aut dictum non est tutum, ex ijs, quę dicit Merend. *dict. cap.* 41. *num.* 14. *&* 15. *&* 19. quem citat, & laudat Andreol. *in dict. controvers.* 101. *num.* 10.

155 Y la Restitucion in integrum, no compete, ni se debe conceder à aquel, aunque sea Menor, que tenga contra sì la presuncion de dolo, Iuris, & de Iure, licet agat de lucro captando, aut damno evitando, Abb. *in cap. Constitutus, col. penultim. de Restitut. in integr.* Bargal. *de Dol. lib.* 2. *de Dol. cap.* 2. *divis. prim. fol.* 84. *numer.* 108. *&* 109. *cap.* 3. *de Dol. præsumpt. & divis.* 5. *cap.* 1. *num.* 55. *& seqq.* Gratian. *Disceptati. Forens. cap.* 2. *num.* 23. & consequenter, tampoco poderle competer à la Iglesia, cum ęquiparetur circa Restitutionem Minori, Gloss. in verb. *Iure Minoris, in princip. in cap.* 1. & verb.

Eccle-

Ecclesia, *in cap. Auditis*, *de Restit. in integr. gloss.* 1. *in cap.* 1. *eodem titul. lib.* 6. Gonçalez *in cap.* 1. *de Restitut. in integr. num.* 11. Morl. *in Empor. part.* 1. *titul.* 5. *in Prælud. num.* 15. Barbos. *in loc. commun. loc.* 72. verb. *à Minore*; & dolus, & malitia nemini debet patrocinari, *leg. Verum* 64. *§. Tempus autem*, *ff. Pro socio*, Scop. ad Gratian. *observat.* 234. *num.* 7. Tapia *decis.* 39. *in fin.* Censali, ad Peregrin. *articul.* 35. vers. *Secundo*: Etiam quamvis Persona, & causa sit Pia, & Religiosa; Rube. *Practic. Conclusi. de Testament. cap.* 60. *num.* 360. *& seqq.* & Restitutio in integrum, nunquam competit, vbi adest dolus, *leg.* 1. *&* 2. *Cod. Si Minor maiorem se dixerit*, Censal. ad Peregrin. *dict. articul.* 35. vers. *Secundo*, Tapia *dict. decis.* 39. Fontanell. *decis.* 105. *num.* 5. Anton. Fab. *de Iure deliber. lib.* 6. *titul.* 11. *dict. diffinit.* 18. *numer.* 4.

156 De donde pareçe dezir, y resultar, que aunque el Convento aya hecho Inventario de la herencia de Don Francisco, como este no le aya hecho bien, y legitimamente, omitiendo descrivir en èl todas las cosas, como, y segun debia, vt est dictum *§. I.* que no puede pedir, y concedersele la Restitucion in integrum, cum à Monasterio contra dolum præsumptum præsumptione Iuris, & de Iure, atque etiam contra dolum in omittendo peti non potest Restitutio in integrum, nec ei concedenda; Bald. *in leg. Pupillorum*, *num.* 66. *de Repud. hæred.* Cephal. *cons.* 356, *num.* 24. *&* 25. *lib.* 3. Mayormente, quando lo defectuoso, y vicioso de èl, consiste, por aver omitido el escrivir algunas cosas de la herencia, y aver puesto otras confusamente, vt in nostro Casu, quod arguit, & probat in Hærede dolum, & animum zelandi illas, vt eas subtrahat, *dict. leg. fin. §. Licentia*, & que notant ibi DD. *Cod. de Iur. deliber. Authent. de*

Hæ-

Hared. & falcid. §. Sancimus, ibi: *Nisi fortè surripiunt*; Barthul. *in dict. leg. Paulus, in fin. ff. ad Leg. Falcidi.* Hodend. *dict. consult.* 34. *&* 35. Et quando in Inventario, & in solemnitatibus eius omissum, vel admissum sit aliquid, quod arguat, & posit inducere probationem doli, nec Minori est sucurrendum per in integrum Restitutionem, Anton. Fab. *dict. diffinit.* 18. vers. *Fortius.*

157 Lo que pareçe proceder con mayoria de razon en nuestro Caso, si se considera, que el Convento, teniendo noticia de dicha cantidad, que cobrò, como de la Casa, y Huerto, omitiò escrivir, tanto lo vno, como lo otro; cobrando las Pensiones de el oculta, y simuladamente, como las cobrava, segun se lleva dicho *in §. I.* Et vt mihi relatum est per quandam Cesionem simplicem factam; quæ regulariter est nulla, & præsumitur simulata; Carol. Antoni. de Luc. *in Labyrinth. Cession. Iur. via* 16. in favorem illius à dicto Andicrandio Asio, quę omnia argunt, & probant el dolo, y animo de ocultar, y zelar dicta bona, ex his, quę dicunt Cravet. *in cons.* 193. *ex num.* 2. Hodend. *consult.* 35. *num.* 50. Decian. *respons.* 6. *num.* 29. *volum.* 5. & dolus probatur, & comprehenditur ex indicijs, & ex coniecturis, Capic. Latr. *consultat.* 35. *ex num.* 3. Surd. *cons.* 373. *num.* 33. maximè in civilibus. Samini. *controvers.* 27. *num.* 66. *&* 67. Cyriac. *controvers.* 54. *num.* 13. & dolus verus dicitur, qui probatur ex coniecturis, *leg. Dolum*, vbi Paul. de Castr. *Cod. de Dolo*, Trentacinq. *Variar. Resolut. lib.* 1. *titul. de Dolo, resolut.* 2. *num.* 6. Hodend. *consult.* 35. *ex num.* 42. vbi ad propositum, *volum.* 2. Capic. Latr. *dict. consult.* 35. *num.* 3. Et quando concurrit dolus verus, nec Minori competit Restitutio in integrum, Cyria. *controvers.* 240. *num.* 40. nec etiam competit in dolo in omittendo,

aut

aut præsumpto quando intercedit aliquod factum, aut actus positivus, qui arguat illum DD. *in leg. Si ex causa, §. Si in commissum, ff. de Minor.* Bargal. *de Dol. cap. 3. divis. 5. cap. 1. num. 55. & sequent. fol.* 196. Cyriac. *dict. controvers. 240. numer. 59. & 60.*

158. Y aunque todo lo dicho padecieſſe alguna dificultad, respecto de que el Monasterio parezca no ser capàz de dolo, cum in se videatur Pium, & Religiosum, in quo cessat præsumptio doli, Tiraquell. *de Privileg. Piæ Caus. Privileg.* 88. Quæ consideratio mihi, non videtur bona cum in Monasterio posit cadere dolus; licet aliud velimus dicere in Ecclesia; cum aliud sit Ecclesia, aliud Monasterium: Rot. apud Merlin. *decis. 45. num. 29.* quod in eo posit cadere dolus; probant Text. *in cap. Constituit 16. quæst. 7. & cap. Constituit, quæst. 20.* & expresse dicit Bald. *in dict. leg. Pupillorum, num. 6. Cod. de Repud. hæredit.* ibi: *Nisi Monasterium fuerit in dolo*, Ciarlin. *controvers.* 193. *ex num.* 32. *& seqq.* Cephal. *in dict. cons.* 356. *num.* 24. *&* 25. Adhùc, non obstante venit dicendum in nostro Casu, que el Convento no puede implorar, ni se le podrà conceder el beneficio de Restitucion in integrum, circa malam confectionem Inventarij; porque para ello es menester, que constasse, y probàra, se esse læsum omnis enim Restitutio in integrum, supponit læsionem, tamquam fundamentum, qua non stante, & probata, non est concedenda; Guid. Pap. *decis.* 141. *& decis.* 142. Fontanell. *de Pactis, tom. 1. clausul. 4. gloss. 5. num. 45.* Manfrel. *dict. observat.* 129. *num.* 23. Cal. *de Restitut. in integr. deneg. quæst. 14. ex num.* 13. Et hoc enormiter, vt dicunt Ruin. *in cons. 119. num. 14. lib.* 5. & in terminis Besius *in suo celebri consil. 144. per totum, lib. 2.* quem citat, & sequitur Paschal. *de Viribus*

bus Patr. Poteſtat. part. 1. *cap.* 2. *num.* 72. Natta *conſ.* 214.

159 Et quod Monaſterium non reſtituatur in integrum, niſi appareat manifeſtè illud enormem læſionem, aut diſpendium incurriſſe, aut pati; probat Text. *in cap. penultim.* & ibi Gloſſ. *de Rebus Eccleſi. non alienand.* quem Textum ponderant, & notant Beſius *in dict. conſ.* 144. *num.* 17. Decius *in conſ.* 474. *num.* 11. Marian. Socin. *in conſil.* 84. *num* 42. *volum.* 2. vbi etiam notant, & dicunt ex Abbate in cap. 1. notab. 2. de Reſtitut. in integr. Quod ad hoc, vt Eccleſia Reſtitutionem in integrum conſequatur duo requiri, quod fuerit enormiter læſa, & quod manifeſtè appareat.

160 Y eſtos dos requiſitos no concurren à favor del Convento, pues no hà probado manifieſtamente, ni probarà, que la herencia le es dañoſa, ſcilicèt non ſolvendo, en enorme diſpendio, y perjuizio, de ſuerte, que los Creditos que ay contra ella ſuperan ſus bienes, por lo que ſentiria enorme daño, ſi eſtuviera tenido à pagar à Doña Eſperança; Caſtillo *de Alimnt. cap.* 30. *num.* 8. & ibi Melius *in Obſervat. ad dictum cap.* 30. *numer.* 9. vbi expreſsè loquitur de Eccleſia, Cala *de Reſtitut. in integr. deneg. dict. quæſt.* 14. *nu.* 13. Fontanell. *tom.* 1. *dict. clauſul.* 4. *gloſſ.* 5. *num.* 45. Barſi. *deciſ.* 64. *numer.* 51. verſ. *Nec petita,* Natta *in dict. ſuo conſil.* 214. Franciſc. Beſius, omnino videndus *in dict. ſuo celebri conſ.* 144. vbi dicit hanc eſſe veram, & receptam opinionem, & reijcit omnes alias, quę circa probationem læſionis in terminis Inventarij, non confecti à Minori adducuntur à DD. pues à lo ſumo, los Creditos que puede dezir ay, ò avia contra la herencia, ſon, primero la cantidad, que ſe dize ſe le eſtava debiendo 3U548. libras, 18. ſueld. y 10. diner. ſegun las Condenaciones que hà preſen-

tado en el Processo, *vt in Facto,num.* 14. *& sequent.* Lo segundo, el Credito de Doña Vicenta; respecto del Censo, y sus Pensiones, por que executò, de quienes eran hypoteca dicha Casa, y Huerto. Lo tercero, el Credito de Doña Esperança, que es de 6ɉ068. libr. y 10. sueld. y estos no superan los bienes de la herencia de Don Francisco; pues segun los Inventarios, que hà hecho, consta, y pareçe recaer en la herencia, Inventarium enim probat bona in eo descripta pertinere ad hæreditatem præsertim contra Hæredem, *leg. fin. §. Sin autem, Cod. Arbitr. tut.* Cardinal. de Luc. *de Legitim. discurs.* 25. *num.* 49. Stayban. Iunior. *resolut.* 193. *num.* 13. *& seqq. Centur.* 2. Burat. & Add. *decis.* 637. Caval. *decis.* 357. Paris. *cons.* 45. *num.* 20. *lib.* 2. Lo primero, vn Censo, sobre el Lugar de Agost, de quatro mil y quinientas libras, que por estar quitadas ochocientas, *vt in Facto, num.* 15. despues cobrò, y percibiò el Convento, por razon del quitamiento tres mil y quinientas, *vt in Facto, num.* 16. Lo segundo, la dicha Casa, y Huerto, cuyo precio, y valor es de mil y setecientas libras, que es en el que el Convento le transportò à Doña Vicenta, *vt in Facto, num.* 56. Lo tercero, los Reditos de dicha Casa, y Huerto, desde la Muerte de Don Francisco, que fuè en el de 1673. hasta el de 1685. en el que le transportò à Doña Vicenta, *vt in Facto, dict. num.* 56. que à lo menos importan 1ɉ020. libras, respecto que los bienes inmuebles, como Casa-Huertos en la Ciudad de Valencia, y su Termino, son de notable vtil, y redituan, à lo menos, à cinco por ciento, como es notorio; & ad hanc rationem stabilia stimantur, Cavalc. *decis.* 358. *num.* 2. & fructus rei hæreditarię computandi sunt, & veniunt in hæreditate, cum eam augeant, *leg. Fructus, §. Item veniunt. ff. de Petition. Hæredit.* Bas. *in Theatr. Iurisprudent. cap.* 29. *num.* 69. Cyriac.

con-

controverſ. 294. *num.* 17. Vicent. de Franch. *deciſ.* 613. *nn.* 19. Carol. Anton. de Luca *in Animadverſ. ad Gratian. Animadv.* 540. *nu.* 10. Caval. *conſ.* 144. *lib.* 2. Laderch. *conſ.* 8. Lo quarto, la cantidad que cobrò, ſegun la Apoca, *vt in facto, num.* 19. Lo quinto, las cantidades que ſe eſtavan debiendo à Don Franciſco, por razon de los Salarios de Governador de Alicante, y Teniente de Governador de la Ciudad de Valencia. Lo ſexto, muchos, y diverſos Cenſos, que ſe hallan eſcritos en el Inventario, y hazen, computadas ſus Propiedades, ſuma muy conſiderable; y todos eſtos bienes, computados con dichos Creditos, les ſuperan de ſuerte, que es mucha mayor cantidad la que ellos importan, que la que montan los Creditos: Con que no puede dezir, ni moſtrar el Convento, que la herencia le es dañoſa, y leſiva, y aſsi implorar, y concederſele la Reſtitucion in integrum, ad faciendum iterum Inventarium; pues para eſto era meneſter, como ſe lleva dicho, que moſtraſſe ſuperar los Creditos à la herencia, y aſsi, que eſta era non ſolvendo, y le cauſava leſion, y daño, y eſte enorme, *dict. cap. penultim. de Rebus Eccleſi. non alienand.* Beſius *in dict. conſ.* 144. *num.* 17. Marian. Socin. *dict. conſ.* 84. *num.* 42. Natta *in conſil.* 214. *ex num.* 9. *& ſeqq. lib.* 1. vbi dicit, quod non ſufficit, vt dicatur probata læſio oſtendere in hæreditate eſſe debita, ſeu ęs alienum: quod etiam dixere Barſi. *deciſ.* 64. *num.* 51. *&* 52. quem citat, & ſequitur Fontanell. *dict. clauſul.* 4. *gloſſ.* 5. *num.* 45. Cyriac. *dict. controverſ.* 294. *num.* 5. Alexand. *conſ.* 21. *num.* 6. *lib.* 1.

161 Quanto mas, que en los terminos en que nos hallamos, yà no es dable, que el Convento pueda implorar el beneficio de la Reſtitucion in integrum, ni ſe le pueda conceder, ad iterum conficiendum Inventarium, cum res iam non ſit integra, cũ iam plura

bo-

bona hæreditaria videantur alienata, & transportata, pues el Convento se transportò à su favor, in solutũ, de su pretenso Credito, las 11500. libras del quitamiento de dicho Censo: Y aunque dieramos, segun se dize, que solo vino à percibir la Casa, que Don Luis Pallàs le diò, por ajuste, y convenio, que hizo; esta tambien se halla transportada, y vendida à Doña Mencia Valeriola por mil y seiscientas libras: y no menos se halla transportada, y dada in solutum à Doña Vicenta Monserrat la sobredicha Casa, y Huerto; & quando res non est integra, como no lo està en nuestro Caso, como mediando dichas enagenaciones, y transportaciones, Restitutio in integrum nullo modo competit, neque vlli est concedenda, *leg. Quod si Minor. 24. §. Non semper, vers. Scæbola noster, ff. de Minor.* Cyriac. *controvers. 240. num. 24. &* 27. Cravet. *cons. 151. num. 29.* Menoch. *cons. 714. num. 4.*

162 Con que resultando por todo lo dicho, que el Convento no puede implorar, ni se le debe conceder la Restitucion in integrum, en caso que la pida, adversus malam confectionem Inventarij, quam fecit, respectu hæreditatis D. Francisci, ad iterum illud conficiendum, queda desvanecida su assercion, de que atento, de que puede implorar la Restitucion in integrum, adversus cunfectionem Inventarij, non solemnem, & legitimam, que no haze, ha de hazer multum Capitale, en lo que dize Doña Esperança, segun lleva dicho, sino que aun en caso que le haga mal, è ilegitimamente, declarar, y dezir, que no està tenido à las Leyes de èl, & sic, à pagar à Doña Esperança, in solidum, su Credito, sino que antes bien, faciendum est multum Capitale, en lo que pondera, y dize Doña Esperança, y deber ser condenado, declarandose, estar tenido, y deberle pagar in solidum; mayormente, quando no se halla en este juizio aver hablado, y di-

dicho cosa alguna sobre esta Restitucion, y ser cierto, y constante, que hasta que se pida, aun por aquellos que son socorridos por ella, adversus omissam, & non solemnem, & legitimam confectionem Invẽtarij, como son los Pupilos, y Menores, estàn tenidos, y obligados à pagar in solidum los Creditos de la herencia, Phanut. *de Inventar. part.* 2. *num.* 24. ibi: *Quarto principaliter quæro de Pupillis, & Minoribus; & clari Iuris est eos Lege Inventarij innodari, §. Pupillis, in Authent. de Hæredib. & falcid. At eis per Restitutionem in integrum sucurrit si ex additione hæreditatis lædantur, ibidem cavetur, & notatur per omnes, verum donec ea concedatur, additio huiusmodi valet, atque ipsi adstringuntur obligationibus hæreditarijs.* Et Paris. *cons.* 61. *num.* 43. *lib.* 3. ibi: *Neque ipse Bartholomæus potest venire contra additionem hæreditatis ab eo factam; eo, quia Minor, nam formiter facta ostenditur, & adversus eam nullam hucusque petijt Restitutionem in integrum, consequenter remanet firma, leg. Quod si Minor, leg. fin. Cod. de Repud. hæred. & per totum, Cod. Si Minor ab Hæred. se abstenuerit*, & Officium Iudicis non conceditur nemini, nec debet auxiliari nisi petenti, ex Text. *in leg.* 4. *§. Hoc autem, ff. de Damn. infect. leg. de Pupillo, §. Qui opus, ff. de Novi oper. nunciat.* D. Matthæu. *de Regimin. Regn. Valent. cap.* 10. *§.* 1. *num.* 152. *&* 153. Especialmente quando en esta materia de Restitucion in integrum, adversus omissam confectionem Inventarij, aut malam, & ilegitimam, para que legitimamente se implore, son necessarias muchas circunstancias, y solemnidades, ad tradita per DD. *in Authent. Si omnes, C. Si Minor ad hæreditat.* Francisc. Marc. *decis.* 249. *& decis.* 302. *part.* 1. Phanut. *de Inventar. dict. part.* 2. *num.* 31. Natta *in cons.* 214. *in col.* 3. *lib.* 1.

§. V.

En que se afiança lo dicho: Y se convençen algunas evasiones del Convento.

163 EL Convento, para evadirse de la obligacion de pagar à Doña Esperança, es muy dable diga, que el Inventario, que hizo de los bienes de la herencia de Don Francisco, fuè por Procurador, lo que es permitido al Heredero, Gratian. *Discept. Forens. cap.* 998. *num.* 4. Beroi. *Quæst. Famil. quæst.* 64. maximè à aquel, que por si non potest interesse rebus suis, como es el Convento; ad Text. *in leg. fin. §. Sin autem, C. de Iur. liber.* Phanut. *de Invent. hæred. part.* 3. *num.* 69. por lo que, aviendo hecho el Inventario por Procurador, aunque se halle diminuto, y mal hecho, no estarà tenido à las penas de sus Constituciones, pues no le diò Poder para que le hiziesse mal, & eum faceret incidere in pœnam; y para que el Procurador haga incidir al Principal en pena, es menester especial Mandato para ello, Farinac. *decis.* 34. *num.* 15. *&* 16. *in Repert. vltim. voluntat.* Golin. *de Procurator. part.* 2. *cap.* 5. *num.* 1. *& seqq.* Paris. *cons.* 100. *num.* 7. *volum.* 3. Passer. *in Probl. Leg. probl.* 2. *num.* 48. *& seqq.*

164 Esta evasion contiene en sì dos principalmente Controversias, bien arduas, y dificultosas. La vna, si el Heredero puede hazer el Inventario por Procurador. La otra, si quando le haze por Procurador, y este no le haze bien, ni legitimamente, si el Heredero queda innodado, & subiaceat Legibus, & pœnis Inventarij.

165 Y en quanto à la primera, muchos Doctores dizen, que generalmente qualquier Heredero puede hazer el Inventario por Procurador, Gratian.

dict.

primitivo processo fol.63. B. & seqq. y son del tenor siguiente.

Interrogatio 1. fol.64. & fol. 65. B.

20 Sean interrogados, y digan, que la sucession intestada en los bienes de Don Francisco de Calatayud, ha pertenecido al Convento de Madalenas por medio de Sor Luciana de Villarrasa.

21 Geronimo Molina, vt in fol.65.B. dixo entenderlo como se contiene en el capitulo, y que se refiere à la declaracion, si la ay. Y Mossen Francisco Ros, fol. 32.B. dize ser verdad todo el interrogatorio.

Interrogatorio 2. fol. 64. & fol.66.

22 Sean interrogados, y digan, que por què razon cuyda Doña Luciana de estas causas?

Y responden à este interrogatorio los dichos Geronimo Molina dicho fol 66. y Mossen Francisco fol. 72. B. que hallandose Sor Luciana Priora del Convento, era preciso cuydara de ellas.

Interrogatorio 3. fol. 64. & fol.66.

23 Sean interrogados, y digan Geronimo de Molina, y Mossen Francisco Ros, que tienen mucha cabida, y familiaridad con dicha Sor Luciana, cuydando de sus negocios.

24 Y Geronimo Molina à este interrogatorio fol. 66. dize, que por ocasion de la herencia de la Condesa de la Granja, ha hablado muchas vezes con Sor Luciana, la que tiene parte en dicha herencia, y que tanto por esta parte, como por las otras, ha cuydado de las causas. Y Mossen Francisco Ros, fol. 72. que el cuydar de estos negocios era por tener Syndicado del Convento para

*dict.discept.998. num.*4. Guisio, ad Capicium Latro *in Observat. ad decis.* 15. *ex num.* 14. Otros dizen, que solo lo puede hazer aquel Heredero ausente, de las cosas q̃ el Testador dexò; per Text. *in dict. leg. fin.* §. *Sin autem*, que es el Caso exceptuado por Iustiniano; *in dict.* §. *Sin autem*, aviendo instituìdo, y mandado antecedentemente, que el Inventario se debe hazer por el mismo Heredero, *dict.* §. *Sin autem*, ibi: *Omni tamen modo Inventarium ab ipso conficiatur*, quod posteà repetijt *in dict. Authent. de Hæred. & falcid.* §. *Sancimus*, ibi: *Fiat igitur Inventarium ab Hærede*; y que este Caso, à lo sumo, se puede estender à todos aquellos, que rebus suis non possunt per se interesse, Phanut. *dict. part.* 3. *num.* 69. Golin. *de Procurator. part.* 2. *cap.* 5. *num.* 223. Y aunque esta opinion parezca mas ajustada al Derecho, Fontanell. *de Pactis Nupcial. clausul.* 4. *gloss.* 5. *num.* 46. Grasis *Recept. Sentent. lib.* 2. *artic. de Inventar. quæst.* 4. *num.* 11. Andreol. *controvers.* 242. *num.* 1. Golin. *dict. cap.* 5. *num.* 220. *& seqq.* Giobagnol. *cons.* 21. *lib.* 2. Con todo, prima opinio non est multum disformis Iuri per ea, quę notat Guisius *in dict. observat.* 15. *ex num.* 14. & sic in hoc Puncto mihi videtur, quod standum est observantię, & consuetudini, quę in materia Inventarij multum prævalet, Grat. *dict. cap.* 998. *num.* 19. *&* 20. Y en este particular tambien se controvierte, si es necessario especial Mandato, ò basta el general; y aunque algunos pareçe han querido dezir, que basta el general, Beroius *Famil. Quæst. dict. quæst.* 64. Pero la contraria opinion es la mas firme, y segura, de que se requiere especial Mandato, cum in cõfectione Inventarij agatur de magno præiudicio, quod resultat, de no hazerle bien, y legitimamente, observando la forma, y solemnidades que præscrive Iustiniano, ad Text. *leg. Si*

quis

quis ita, §. 1. *ff. ad Trebellian.* Thesaur. *decis.* 155. Fontanell. *de Pactis, claus.* 4. *gloss.* 5. *num.* 46. Golinus *de Procurator. part.* 2. *cap.* 5. *num.* 220. & *part.* 5. *cap.* 5. *num.* 59. Andreol. *dict. controvers.* 242. *num.* 2. Giobagnol. *cons.* 21. *num.* 2. *lib.* 2. Mandel. de Alva *cons.* 253. *ex num.* 3. & *seqq.* Y assi Guisius *in dict. loco*, reconociendo no ser ajustada à Derecho dicha assercion, de que se pueda hazer por Procurador General, passò despues à dezir, que era necessario, en caso que se hiziesse por èl, que despues el Heredero lo ratificasse, vt expresse dicit Beroi. *in dict. quæst.* 64.

166 Y en orden à la segunda Controversia, aunque parezca, que algunos han querido dezir, que quando el Heredero haze el Inventario por Procurador, y este no le haze bien, ò legitimamente, que non innodatur, nec tenetur pœnis Constitutionum Inventarij, ex eo, quod ad faciendum incidere Dominum in pœnam, se requiere in Procuratore especial Mandato para ello: Pero la contraria opinion, in terminis Inventarij, pareçe la mas segura, y conforme à Derecho.

167 Lo Primero; porque, qui per alium facit per se ipsum facere videtur, Fontanell. *decis.* 4. *numer.* 4. Bonden. *Collect. Leg. de Iur. Controvers. collect.* 29. *num.* 20. & actus tribuitur Mandanti, & non exequenti, Golin. *de Procurat. cap.* 1. *num.* 7. Guisi. ad Capic. Latr. *in Observat. ad decis.* 15. *num.* 14. Salgad. *de Regia Protect. part.* 1. *cap.* 4. *num.* 17. & *part.* 4. *cap.* 3. *num.* 26. & factum Procuratoris, reputatur factum Partis, quo ad omnes Iuris effectus; Peña *decis. Rot.* 1009. *num.* 3. & *decis.* 1061. *num.* 2. & 3. Saminiat. *controvers.* 32. *num.* 14. Quod præcipuè procedit, quando ad illud factum intercedit speciale Mandatum: nam Procurator habens speciale

Man-

Mandatum, nihil differt ab ipso Domino, Cephal. *conf. 147. num. 19. lib. 1.* Y siendo assi, que el Inventario que hà hecho el Convento, hà sido por Procurador especial, hallandose, como se halla, defectuoso, y vicioso, estarà tenido à sus Leyes, y penas, cum factum Procuratoris censeatur factum Partis, benè Fontanell. *decis. 550. num. 1. & 2.* maximè in nostro Casu, cum factum versetur circa rem personalissimam, vt est confectio Inventarij respectu rerum hæreditariarum, quę soli Hæredi competit, *leg. Scimus, Cod. de Iur. deliber.* Prat. *Disceptat. Forens. cap. 22. num. 33. & 34. tom. 1.* quo in casu reputatur factum proprium ordinantis, & non fictum, *leg. Pater ex Provincia, ff. de Manumiss.* Roman. *in leg. Si ei, qui pro emptore, num. 22.* vers. *Actus factus, ff. de Vsucapion.* Peña Rot. *decis. 105. num. 18. & 19.* vers. *Imò quando.* Y para que el Procurador haga caer à su Principal en pena, basta, que le dè Poder para aquel Acto, al que es consequente la pena; si se haze, ò dexa de hazer en la forma que se debe, sin ser necessario, que en el Mandato, ò Poder se diga; *vt possit facere cadere Dominum in pœnam*, Benitenden. *Decis. Bononiens. 94.* Cartar. *decis. 54. num. 13.* Golin. *de Procurator. part. 2. cap. 5. num. 6.* Camill. Borell. *in Summ. Decis. titul. de Procurator. num. 446.*

168 Y se corrobora, de lo que los Doctores comunmente dizen, vt est ponderatum, que para que el Heredero pueda hazer el Inventario por Procurador, es necessario, que este tenga, y se le dè Poder especial, y que no basta el general; Duran. *decis. 337. num. 57. & sequent.* ex eo, quod agitur de re magni præiudicij, en no hazerle bien, y legitimamente, observando su forma, y solemnidades; Golin. *de Procurator. part. 2. cap. 5. num. 220.* Thesaur.

*dict.decis.*155.Fontanell. *de Pactis Nupcial.tom.*1. *claus.*4. *gloss.*5 .*dict.num.*46. Y si el Procurador non faceret incidere Dominum; id est, Hæredem in pœnam,quando illud non facit rectè,& legitimè,videretur superfluum dicere,quod opus sit speciali Mandato ad illius cōfectionem,cum genenerale videretur sufficiens, hoc regulariter sufficiat ad quemcumque actum,ex quo præiudicium Domino non resultat, Fontanell. *decis.*4. *ex num.* 14. *& decis.*549. *num.*8. Albens. *in dict.cons.*253 .*num.*4. *&* 5.

169 Lo segundo; porque siendo comun opinion, como lo es, y observada comunmente, de que los Herederos puedan hazer el Inventario por Procurador, si haziendole este mal, è ilegitimamente, no estuviessen tenidos à las penas de las Leyes que hablan de èl, ex eo, quod Procurator non potest facere incidere Dominum in dolum, & pœnam, sine speciali Mandato, era abrir camino à muchos fraudes, y Pleytos, en perjuizio de los Acreedores; y Legatarios, & contra puram voluntatem Testatoris; pues en semejante Caso como este, podia dezir el Procurador, que èl no tuvo noticia, y ciēcia de las cosas de la herencia; el principal, ò Heredero, que èl nò le diò Poder al Procurador para que le hiziesse mal, sinò es, para que le hiziesse bien; ni para que le hiziesse caer en delito, ò penas, y assi, que nò està tenido à ella; y siendo esto tan contingente, videtur dicendum ad evitanda hæc in convenientia, quod Hæres tenetur pœnis Constitutionem Inventarij, quando confecit Inventarium per Procuratorem, & illud Procurator non confecit rectè, & legitimè, facit in simili Fontanell. *decis.* 199. *ex num.* 13. maximè in nostro Casu, cum materia Inventarij sit rigorosa, & scrupulosa, tàm respectu sui, quàm respectu Hæredis, vt inuit *dict. Authent. de Hæred. & falcid. §. Si verò postquam,* ibi:

ibi: *Cautè omnia agens, vt in nillo damnificari possit*, & Iudices, vt talem conspicere debent eam ad evitandas fraudes, quę committi solent in eius confectione, Phanut. *de Invent. part. 3. num. 49.*

170 Lo tercero; porque es general Conclusion, recibida por los Doctores, que el Procurador perjudica à su Principal, in omittendo, Fontanell. *decis. 199. num. 11.* Gratian. *Discept. Forens. cap. 957. num. 2.* Georg. *allegat. 49. num. 79.* ex eo, quod Dominus non debet eum negligentem eligere, Felin. *in cap. Cum olim, num. 23. & 24.* & Abb. *ibidem, extra de Offic. Delegat.* Y la negligencia del Procurador, se imputa al Principal, qui eum Diligentiorem deputare debebat, vt ex Gloss. *in cap. 1. vers. Procuratores extra, vt lite non contestata*; & DD. ibi tradit Tapia *Decis. Sacr. Concil. 40. num. 20.* Fontanell. *dict. decis. 194. num. 4.* Luego aunque el Convento aya hecho el Inventario por Procurador, aviendole hecho mal, è ilegitimamente, omitiendo de escrivir todas las cosas de la herencia, y observar la forma prescripta por Iustiniano, como queda ponderado *in §. I.* estarà tenido à sus Leyes, y penas; cum Procurator in omittendo, noceat Principali, qui sibi imputet, qui non Diligentiorem, & idoneum Procuratorem rei, tàm scrupulosę, non applicuerit; bonus Text. *in leg. 45. ff. Famil. erciscund.* ibi: *Dolus quem servus hæredis admissit in iudicium Familiæ erciscundæ non venit: Nisi si Domini culpa in hoc erat, quod non idoneum servum rei communi applicuerit.* Fontanell. *dict. decis. 194. num. 4.*

171 Ni obstarà dezir el Convento, que no nos hallamos en terminos de absoluta omission, en la que no ay duda, que el Procurador daña al Principal, vtpotè, si Felix de Avellaneda, en el Inventario que hizo, huviesse omitido alguna solemnidad, de las con-

tenidas, y prescriptas para su forma, sino de vna omission, que continer factum implicitum, como es la ocultacion, ò substraccion de los bienes hecha, vt non describantur, & quando dolus est in faciendo, vel committendo Procurator, non nocet Domino; Farinac. *dict. decis.* 34. *num.* 18. *&* 19. Surd. *decis.* 181. *num.* 16. De suerte, que para ello es necessario especial Mandato; DD. *in leg. Si Procurator. ff. de Condit. indebit.* Paris. *cons.* 100. *num.* 7. *volum.* 3. Y siendo assi, que el Convento no se le hà dado para que le hiziera mal, ordenandole, que no pusiera todas las cosas en èl, no se puede dezir, que estè tenido à su dolo, nec pœnis eius, Farinac. *dict. decis.* 34. *num.* 15. *&* 16.

172 Porque si bien parezca ser comun opinion, que dolus Procuratoris, in faciendo, vel committendo, non noceat Domino, quia Mandatum nunquam videtur se extendi ad faciendum illicitum, & sic quod Dominus non tenetur nisi Mandatum ad illud committendum dederit, aut posteà ratum tacitè, vel expresse habuerit, *dict. leg. Si Procurator.* & ibi Iasson. *ff. de Condit. indebit.* Georg. *in dict. allegat.* 49. *num.* 28. *&* 29. que assertio negari non potest habere aliquam difficultatem, *ex leg.* 5. *ff. de Trib. action. leg. Apud Celsum, §. Quæsitum, ff. de Dol. except.* vbi clarè dicitur, quod dolus Procuratoris nocet Domino, & dixit expresse Rot. *in Antiquis, in decis.* 432. *incipien. Nota verum Episcopus*; Dicha assercion, y ponderacion del Convento es insubsistente, y poco eficàz en sì, y mas para los terminos de este Pleyto; vt patet ex sequentibus.

173 Y antes de passar à la demonstracion de esta realidad, mihi videtur opus esse adnotare duos Casus; ad Text. *in leg. Munerum, §. Mixta, ff. de Muner. & Honor.* ibi: *Notando, & disputando He-*

re-

renius Modestinus, benè, & optima ratione decrevit.
El primero, quando el Procurador oculta, ò hà ocultado algunas cosas de la herencia, y despues en el Inventario las hà omitido de escrivir. El segundo, quando sin constar de alguna efectiva ocultacion, las hà dexado de poner, ò escrivir en èl; his notatis venit dicendum, q̃ la Dificultad solo pareçe poder caer respecto del primer Caso, quãdo el Procurador realmente hà ocultado, ò zelado algunas cosas de la herencia, y las hà omitido de escrivir en el Inventario; si este Acto de omission, ò el dolo cometido en èl, sit in committendo, aut in omittendo; porque respecto del segundo, en que no consta de real ocultacion, non est dubium, quod omissio describendi res hæreditarias, dicit dolum in omittendo, & præsumptum cum dolus in committendo requirat factum cum sit ille, qui committitur, manu, aut facto, & dolus in omittẽdo, propè semper consistit in animo, Tiraquell. *de Pœn. temper. caus.* 44. *ex num.* 54. Seraphin. *de Privileg. Iur. Privileg.* 31. *num.* 54. deducto ex negligentia, & omissione, vt demonstrant exempla, quę adducuntur, & ponderantur à DD. erga has species doli; Tiraquell. *dict. caus.* 44. *ex num.* 1. Bargal. *de Dol. lib.* 2. *divis.* 1. *cap.* 1. *de Dol. in committend. & in omittend.* Seraphin. *de Privileg. Iur. Privileg.* 31. *ex num.* 30. *ex seqq.* Et sic dolus iste in omittendo dicitur præsumptus, Tusch. *Practic. Conclus.* verb. *Dolus, conclus.* 572. *num.* 23. *vbi plures, & in num.* 12. *&* 22. etiam ait, quod dolus præsumptus, est dolus in omittendo: dolus enim præsumptus deducitur ex negligentia, & omissionibus in non faciendo, Paul. de Castro *in leg. Quod Nerva, ff. de Posit.* Barb. *in leg. Si dolo* 5. *Cod. de Rescindend. vendit. num.* 17. vers. *Exemplum huius doli,* & ab Alexan. *in cons.* 103. *num.* 12. *&* 13. *volum.* 1. dicitur dolus in negligendo,

do, Tiber. Decian. *in Praxi, lib. 1. cap. 3. num. 14.* & Natta *in consf. 13. num. 7.* ait, quod dolus præsumptus committitur, quando omittitur aliquid facere absque iusta causa. Hinc est, que el Heredero, que omite descrivir algunas cosas de la herencia in Inventario, sólum videtur esse in dolo præsumpto, Hodend. *consult. 35. num. 11. volum. 1.* ac etiam videtur esse in dolo præsumpto Tutor omittens aliquas res ponere in Inventario, Barth. *in leg. Qui Tutor. ff. de Administrat. Tutor.* Et facit etiam, quod dicit Angelus de Perusio, quem citat, & sequitur Tiraquell. *dict. caus. 44. num. 43.* quod hæres non faciens Inventarium est in dolo in omittendo, quod etiam dixit Porçelin. *de Inventar. cap. 5. num. 38.* & talis hæres præsumitur hoc fecisse, aut omittere facere Inventarium animo subtrahendi res hæreditarias.

174 Y haziendo transito al primer Caso, aunque parezca contener alguna dificultad, como se lleva dicho, por el hecho real, y verdadero, que hà cometido el Procurador, realiter occultãdo dicta bona, adhùc, mi videtur dicendum, quod dolus commissus in tali omissione est in omittendo, sicut dicitur de Minore, qui non solvit vectigal. propter merses, quas exportabat occultè, aut per vias insolitas, nam licet intercedat factum, scilicèt, occulta transportatio mercium dolus, quem committit est in omittendo, *leg. Quod si Minor, §. Si in commissum, ff. de Minor.* facit etiam Text. *in leg. Vbi exigitur, ff. de Edendo.* Vbi Argentarius, qui edit malitiosè; id est, qui non edit fidelem descriptionem dicitur, quod facit dolum in omittendo, licet intercedat factum, scilicèt, editio nõ fidelis Administrationis, in quo dolo videntur esse, qui non edunt Instrumenta, *leg. 1. §. fin.* & ibi DD. *de Edendo.*

175 En vista, pues, de esto, bien se conoçe, quan

quan insubsistente es la dicha Ponderacion del Convento, en que dize: Que quando el Procurador omite descrivir alguna cosa en el Inventario, no daña à su Principal, quia talis omissio, cum contineat factum implicitum, dicit dolum in committendo, & in faciendo; pues como queda dicho, el hecho implicito no altera la naturaleza del Acto, ni constituye al que le haze en otro dolo, diverso del que el Acto en sì dize; *dict. leg. Quod si Minor. §. Si in commissum, ff. de Minor.* Y assi, aunque respecto de Felix de Avellaneda se quisiesse considerar algun hecho, ò Acto explicativo, de aver realmente ocultado la dicha cantidad, contenida en el Apocha, y la sobredicha Casa, y Huerto, no por esso se sigue, ni podrà dezir, que el dolo, que hà cometido, en no averlas descripto en el Inventario, est in committendo, sed in omittendo, & consequentur, quod eius omissio nocebit Conventui, cum dolus in omittendo, vt est dictum noceat Principali; Fontanell. *decis.* 198. *num.* 11. Merlin. *Controvers. Cent.* 2. *cap.* 30. *ex num.* 17.

176 Y aunque esta assercion, non videretur omnino tuta, y se quisiesse considerar en semejante caso algun dolo realmente cometido, ò mixto; esto no puede perturbar, que semejante Acto del Procurador, que haze el Inventario, dexe de dañar al Heredero, tamquam comprehensus in Regula generali, quod dolus Procuratoris, in omittendo, noceat Domino, Fontanell. *dict. decis.* 198. *num.* 11. Merlin. *dict. cap.* 30. *ex num.* 17. Surd. *decis.* 181. *num.* 23. Tiraquell. *in ll. Connub. gloss.* 7. *num.* 77. & 78. qualitas enim nocens semper attenditur magis quã iuvans Barthol. *in leg. Si Iur. ff. de Vsucapion.* idque magis procedit cum causa nocens, fit magis conformis Iuri Communi, vt in nostro Casu, cum generaliter sit ab eo Statutum, quod dolus Procuratoris noceat Domino,

no, vt cum Pomponio dicit Vlpianus *in leg. 5. ff. de Trib. act.* ibi: *Procuratoris autem scientiam, & dolum nocere Domino; neque Pomponius dubitat; nec nos dubitamus*; quod confirmatur ex his, quę dicuntur de Procuratore, qui dolosè, scilicèt, per collusionem omisit appellare, qui tamen Actus, licet dolosus, & contineat factum, scilicèt, collusionem regulatur, vt dolus in omittendo, in quantum ad nocumentum Domini, cum noceat illi, licet adversus Procuratorem posit postea Dominus agere ad damna, & interesse; Fontanell. *decis.* 194.

177 Y aunque por lo dicho pareçe quedar bastantemente demonstrada la insubsistencia de dicha Ponderacion, y que la omission hecha por Felix de Avellaneda, de no aver escrito en el Inventario la sobredicha cantidad de la Apoca referida, como tambien dicha Casa, y Huerto, daña al Convento; en nuestro Caso pareçe no puede aver duda, aunque diceret dolum in committendo, respecto de ser comun Conclusion de los Doctores, quod factum Procuratoris, aut dolus in committendo nocet Domino, & Principali; siempre que se entiende este aver ratificado, expressè, aut tacitè, el hecho del Procurador, *leg. Si is, qui stichum 66. de Procurator. leg. Si Procurator.* & ibi Iasson, & DD. *ff. de Condit. indeb.* Felinus *in cap. 1. num. 12. vt lit. non contestat.* Merlin. *Controvers. Centur. 2. cap. 97. num. 16. & 17.* Lapus *allegat. 127. num. 5.* Oldrad. *in cons. 199. num. 7. & num. 11.* Y en nuestro Caso concurre, aver el Convento ratificado, y aprobado el Inventario, pues no pudiendo dexar de tener noticia de èl, y de su contenido, y assi no estar descripta dicha cantidad, y la Casa, y Huerto; cum Dominus non censeatur ignorare ea, quę facta, & gesta sunt à Procuratore speciali, licet aliud dicamus respectu Procuratoris genera-

ra-

ra cobrar ſus rentas, y cuydar, y ſolicitar todas ſus dependencias.

Interrogatorio 4. *fol.* 64. & *fol.* 66. *B.*

25 Sean interrogados, y digan, que en particular cuydan, y ſolicitan eſtos negocios contra dicha Doña Eſperança.

26 Y à eſte interrogatorio dixo Geronimo Molina, fol. 66. B. negar el interrogatorio como eſtà pueſto; y que ſolo aviendole comunicado el Convento el aditamento de la dote que hizo Doña Eſperança, dixo ſu ſentir. Y Moſſen Franciſco Ros, fol. 73. dize, que èl no cuyda de negocio alguno contra Doña Eſperança.

Interrogatorio 5. *fol.* 64. & *fol.* 66. *B.*

27 Sean interrogados, y digan, que es tanta verdad lo contenido en los capitulos antecedentes, que los dichos Geronimo Molina, y Moſſen Franciſco Ros aſſiſtieron à la conferencia, y junta de los Abogados, que ſe tuvo en dicho Convento de Madalenas.

28 Geronimo Molina, fol. 67. dixo, que aviendoſe de tener vna junta de Abogados en el Convento, quiſieron que èl les dixeſſe lo que ſentia en orden à la adicion, y que fue convocado para ello, y les dixo lo que yà les tenia dicho privativamente. Y Moſſen Franciſco Ros, fol. 73. que no ſe acuerda aver aſsiſtido en la junta que ſe tuvo para dicho negocio.

Interrogatorio 6. *fol.* 64. & *fol.* 66.

29 Sean interrogados, y digan, que los teſtigos no han eſtado à todas horas en compañia de Don Luis Pallàs, Señor de Cortes, de noche, y de dia deſde Mayo de 1675. haſta el preſente dia.

Ge-

ralis; Bonden.*de Iure Controvers.concl.* 10.*nu.* 169. *& sequent.* Burat. *decis.* 190. *num.* 5. Lancellot. *de Attent.part.* 1.*cap.* 1.*num.* 101. Hodend.*consult.* 55. *num.* 55. *lib.* 1. Maximè si intercedit tanti temporis spatium, in quo certioratio fieri potuit; Posthio *de Manutenend. observat.* 48. *num.* 30. Clemens Merlin. *Rot. Decis. decis.* 68. *num.* 7. Burat. *decis.* 134. *num.* 5. *& 6. & decis.* 307. *num.* 3. & ibi Ferentil. *litter. A.* & præcipuè si res, aut negotium est grave, Roman. *in cons.* 481. communiter approbatus a Rota, Burat.*decis.* 190.*num.* 5. Hodend.*dict.consult.* 55. *num.* 54. vt est Inventarium, ac materia illius, Fontanell.*dict.clausul.* 4. *gloss.* 5.*num.* 46. No consta, que el Convento hiziesse, ni aya hecho Acto alguno, de que parezca averlo contradicho, è improbado; antes bien, hà hecho Actos en contrario, inductivos de Ratificacion, y Aprobacion, como son, el averse valido, y vsado de èl, presentandole en este Pleyto de salida, para con su vista darla de la herencia de Don Francisco, & qui vtitur Instrumento, ac etiam, qui illud præsentat censetur approbare, & ratificare eum, Rot. apud Posthi. *de Subhastat. decis.* 247. *num.* 90. Cyriac. *in dict. controvers.* 137. *num.* 26. Bald. *in dict. cons.* 394. *num.* 5. *vol.* 2. Surd.*cons.* 60.*num.* 13. Y quando el Principal tiene noticia de el hecho de el Procurador, y no le contradize, ò imprueba, videtur illud approbare, & ratificare; maximè si concurrit aliquis Actus (vt in nostro Casu) per quem induci posśit ratificatio; Bart.*in leg. Quo, ff. Rem ratam haberi, num.* 1. Felin. *in dict. cap.* 1. *num.* 12. *vt lit. non contestat.* Peña *Rot. Decis. decis.* 1061. *num.* 5. Laderch. *in cons.* 63. *num.* 3. Lapus *dict. alleg.* 127. *num.* 5. Alexand. *cons.* 95. *num.* 12. *volum.* 2. benè Oldrad. *in dict.cons.* 199. *num.* 7. *& seqq.*

178 Pero para mayor convencimiento de la

ſobredicha Ponderacion, que haze el Convento, nos ajuſtarèmos mas à los terminos de eſta Controverſia, los quales, conſiderados, demueſtran, y califican, no ſer de relevancia alguna para ella. Y aſsi ſe paſſa à dezir lo ſiguiente:

179 En el *§. I.* ſe hà dicho, que el Inventario es nulo, y defectuoſo, por no hallarſe en èl deſcripta la cantidad que ſe le eſtava debiendo, ſegun dicha Apocha, à Don Franciſco, al tiempo de ſu Muerte; y en orden à eſta cantidad, ò deuda, no conſta, que Avellaneda aya hecho Acto alguno para ocultarla, y zelarla: Luego el dolo que ſe puede conſiderar, reſpecto de aver omitido eſcrivirla, cum nullum appareat factum, in ordine ad eius occultationem, & zelationẽ, es ſolo præſumpto, & in omittendo; Barth. *in dict. leg. Tutor. in Repertorium*, Hodend. *dict. conſultat.* 35. *num.* 11. Tiraquell. *in dict. cauſ.* 44. *nu.* 54. Seraphin. *dict. Privileg.* 31. *ex num.* 30. *& ſequent.* & alij ſuprà citati *num.* 173.

180 Y eſto toma mas fuerça, conſiderandoſe lo que el Convento dize, de que al tiempo de la confeccion del Inventario, no avia obligacion alguna de eſcrivirla, ſino deſpues de eſtar cobrada; y ſiendo aſsi, que en eſte tiempo, en que el Convento la cobrò, yà eſtavan los Inventarios hechos, y no conſtar, que dicho Avellaneda tuvieſſe noticia de ſu exaccion, pues aunque el Procurador, conſtituìdo para hazer Inventario, ſe preſuma tener noticia, y ciencia de las coſas que el Teſtador dexò en la herencia, y el Heredero no ignora, nam hæres tenetur inſtrùere Procuratorem, quem conſtituit ad conficiendum Inventarium, *dict. leg. fin. §. Sin autem, ff. de Iure delib.* Angel. de Peruſio *in Tract. de Inventar. num.* 10. eſto no procede, ni hà lugar en aquellas coſas, que poſteà deveniunt ad notitiam Hæredis, ſicut dicitur de Pro-

cu-

curatore speciali ad aliquod negotium, qui licet præsumatur instructus à Domino, Golin. *de Procuratoribus, part. 4. cap. 3. num.* 10. Marescot. *Variar. part. 1. cap. 91. num.* 16. non præsumitur instructus in his, quę de novo emergunt, aut suscitantur Domin. Leo *decis. 97. num. 4. & 14.* Se deduze, que respecto de Avellaneda, en quanto à no averse añadido, no se puede considerar dolo alguno, nec in committendo, nec in omittendo; cum omnis dolus supponat scientiam, & ignorantia est exclusiva doli, Farinac. *de Fœn. temper. quæst. 89. inspect. 4. num. 64.* Y que el dolo, ò culpa que hà avido, en no estar añadida, la tiene, y hà cometido el Convento, pues ni instruyò à Avellaneda, para que la pudiesse añadir, ni lo hizo, pudiendolo hazer, por otro qualquier, cum talis additio redundet in beneficium Creditorum; siendo asi, que tenia obligacion de ello, cum Hæres teneatur addere in Inventario, vt est dictum nomina hæreditaria postquam sunt exacta: & in dolo est, qui non facit, aut omittit facere, quod tenetur facere; Paul. de Castro *in leg. Quod Nerva, ff. de Posit.* & in culpa est, qui potuit amovere malum, & non amovit; Cravet. *in cons. 270. num. 3.* & consequenter hæc omisio, nocebit Conventui, cum cuique sua culpa, & dolus noceat; *cap. Commissa, de Election. in 6. leg. Pater Familias Testamento, ff. de Hæredib. instituend. leg. Dolum*, & ibi Barthol. *ff. Mand.* Menoch. *cons.* 719. *num. 49. & cons. 1135. num. 27.*

181 Hàse dicho tambien en el *§. I.* que el Inventario es defectuoso, y vicioso, por averse omitido escrivir en èl dicha Casa, y Huerto, y respecto de zelarle, y ocultarle, no consta, ni pareçe por parte de Felix de Avellaneda hecho, ni Acto efectivo alguno; ãtes bien, si alguno se puede cõsiderar, es por parte del Convento, coludiendo con dicho Asio, para que

con-

continùara fingirse Dueño simulado, cobrando ocultamente las Pensiones; vt est ponderatum *in §. I. ex num.* 29. Luego respecto de averse omitido descrivir en el Inventario, no se puede dezir, que Avellaneda hà cometido, ò aya hecho dolo alguno in committendo, aut in faciendo, sino in omittendo, ex his, quę dicta sunt *suprà in num.* 179.

182 Y si es verdad lo que dize el Convento, que jamàs se tuvo noticia de dicha Casa, y Huerto, hasta el Año de 82. en que Nicandro Aſsio hizo el sobredicho Reconocimiento, declarando, que la venta, que le hizo de èl Don Francisco, fuè simulada; se deduze, con mayoria de razon, que en no averse añadido, ni puesto en el Inventario, no se puede dezir, que Avellaneda hà cometido dolo, in committendo, imò neque in omittendo, sino que el que hà avido, le hà cometido el Convento, ex his, quę respectu omissionis dictę quantitatis, ponderata sunt *suprà numer.* 180.

183 Y aunque dixesse el Convento, que instruyò, y noticiò à Avellaneda, averse cobrado la dicha cantidad, como tambien la compericion de la Casa, y Huerto, para q̃ lo añadiera en el Inventario; y asi, que el no averse añadido, no fuè por su culpa, sino por la de Avellaneda, q̃ debia añadirlo, teniendo noticia de ello; ademàs, que no cõsta de esta noticia, è instruccion; aun puesto caso, q̃ fuesse cierto, es fixo, que dicho Avellaneda, en no averla añadido, adhùc, stante dicta instructione, & notitia, no se puede dezir, que cometiesse dolo alguno, in committendo, sino in omittendo, pues no consta, ni pareçe Acto, ni hecho alguno, por su parte, en orden à su ocultacion, y zelacion, quod requiritur, vt dici posit, quod commisit dolum in committendo, vt manet ponderatum ex Tiraquell. *dict. caus.* 44. *num.* 54. Bargal. *de Dolo, lib.*

lib. 2. *divis.* 5. *cap.* 1. Surd. *decis.* 222. *num.* 9. vers. *Tertio, & num.* 10. *& seqq.* sino vna omission, y negligencia, en no hazer lo que debia, añadiendo dichas cosas al Inventario, quod dicit dolum præsumptum, & in omittendo per ea, quę dicta sunt *suprà nu.* 173. *& seqq.* & ad Text. *in leg.* 1. *§. fin. de Edend. leg. Divus Marcus la* 2. *iunct. Gloss. ad Sen. Consult. Syllanian.* Paul. de Castro *in dict. leg. Quod Nerva, ff. de Positi, num.* 3. *& leg. Dolum, Cod. de Dolo, num.* 3. Barbos. *in leg. Si dolo* 5. *Cod. de Rescindend. vendit. num.* 17. vers. *Exemplum huius doli,* Bargali. *de Dolo, lib.* 2. *cap.* 3. *num.* 22. *&* 23. Seraphin. *dict. Privileg.* 31. *ex num.* 30. Alexand. *in dict. cons.* 103. *nu.* 12. *&* 13. Paris. *cons.* 49. *ex num.* 30. *lib.* 1.

184 Y lo que pareçe totalmente convençer, que el Inventario, que hà hechodicho Avellaneda es nulo, è ilegitimo, y que su mala, è ilegitima confeccion daña al Convento, es, que no solo hà faltado en ella, por omitir, y descrivir en èl todas las cosas hereditarias, sino tambien en su forma; pues ademàs, que descriptio rerum hæreditariarum, non solum est de substantia, sed etiam de forma Inventarij, itaut Inventarium, in quo omnes res hæreditarię non sunt positę, sit illegitimum; Hodend. *dict. cons.* 34. *num.* 9. Fab. Turret. *dict. cons.* 47. Fab. de Anna *in dict. cons.* 96. & alij citati *in §. I.* es fixo serlo, el que en èl se ayan de escrivir las cosas de la herencia clarè, distinctè, & in individuo, secundum pondus, numerum, & mensuram, iuxta quantitatem, & qualitatem; *dict. leg. Si quis intra, Cod. de Bon. præscript.* & ibi Bart. & Bald. Borel. *in Summ. Decis. dict. tit.* 19. *num.* 77. *& seqq.* Cyriac. *controvers.* 160. *num.* 26. *& controvers.* 294. *num.* 9. vers. *Quinto,* & cæteri citati *in §. I. num.* 106. & *in §. II. num.* 119. quod deficit in nostro Casu, vt manet ponderatum *in dict. §. I. dict. num.* 106. &

omiſsio formę dicit dolum in omittendo, Pariſ. *conſ. 49. ex num. 32. & ſeqq. vol.* 1. & dolus in omittendo, vt eſt dictum, commiſſus à Procuratore nocet Domino; Merlin. *Controverſ. Cent.* 1. *dict. cap.* 30. *ex num.* 17. Fontanell. *dict. deciſ.* 199. *num.* 11. & alij citati hoc licet ſit mixtum, & inveniatur ſimul commiſſus in aliquo Actu ab ipſo Procuratore per ea, quę dicta ſunt *ſuprà num.* 176.

185 Y para que no parezca, que dexamos coſa alguna ſin tocar, y en mayor corroboracion de lo que llevamos dicho en el antecedende §. de que al Convento no le compete la Reſtitucion in integrum, adverſus malam, & non ſolemnem confectionem Inventarij, que hà hecho de los bienes, y herencia de Don Franciſco, y que eſte pretexto, y conſideracion no le coadiuba, nec in eo faciendum eſt capitale in terminis huius Cõtroverſię; no ſe omite el dezir, q̃ aunque ſea cierto, que à la Igleſia le competa la Reſtitucion in integrum, adverſus omiſſam, aut malam, & non ſolemnem confectionem Inventarij, ſicut competit Minori, vt præter citatos dicunt Cancer. *Variar. part.* 1. *cap.* 2. *num.* 6. Mauricius *de Reſtitut. in integr. cap.* 129. Iulius Capon. *Diſceptat. Forenſ. cap.* 192. *num.* 16. cui comparatur *cap.* 1. ibi: *Iure Minoris, de Reſtitut. in integr.* & ibi Gonçal. Tellez, probando ſe eſſe læſam; id eſt, hæreditatem eſſe damnoſam, & quod non eſt ſolvendo, ſicut dicitur reſpectu Minoris; Roland. à Valle *in conſ.* 10. *volum.* 4. Beci. *in dict. conſ.* 144. & alij ſuprà citati, & hoc enormiter, & manifeſtè, vt præter Beci. & Decius, dicunt Fachin. *in conſilio* 44. *num.* 6. & *conſ.* 50. *nu.* 5. *lib.* 3. *conſ.* 84. *ex num.* 42. vbi etiam dicit, quod, & quando ſit, & inducatur enormis læſio pendet multum ab arbitrio Iudicis, quod etiam dixit Maur. *de Reſtitut. in integr. cap.* 128. En eſta Controverſia

con-

concurre la circunstancia de aver sido hecho el Inventario por Procurador; y siendo Conclusion comunmente seguido de los Doctores, que Restitutio in integrum, non competit Minori, adversus factum Procuratoris, nisi quando Procurator non est solvendo; Cyriac. *controvers.* 481. *num.* 18. *& seqq.* Scipi. Theod. *allegat.* 73. *num.* 38. *& seqq.* Giurb. *decis.* 1. *num.* 46. Cancer. *Variar. part.* 2. *tit.* 14. *ex num.* 25. vbi citat plures; y esto, à semejança de lo que se dize, quod Restitutio ei non competit, adversus factum Curatoris, nisi quando iste non sunt solvendo, Giurb. *dict. decis.* 1. *num.* 46. Roland. à Valle *in cons.* 91. *num.* 18. *&* 19. *vol.* 4. vbi etiam dicit, quod tunc Procurator dicitur, non solvendo quando non habet bona immobilia in territorio, vel propè, quod etiam dicunt Roland. quem referunt Giurb. *dict. decis.* 1. *num.* 46. Fontan. *decis.* 198. *num.* 10. *& seqq.* vbi benè hanc materiam explicat Cancer. *Var. Resolut. lib.* 2. *cap.* 14. *num.* 29. Se sigue, que no constando, como no consta, que Felix de Avellaneda non sit solvendo qualitas enim ista, scilicèt, quod Procurator, non sit solvendo, probanda, & discutienda venit, Græve. *Pract. conclus.* 45. *consider.* 5. Fontanell. *decis.* 198. *ex num.* 9. Cyriac. *dict. controvers.* 481. *num.* 20. Scipio Theodor. *dict. allegat.* 73. *num.* 28. *&* 29. no podrà el Convento valerse, ni coadiubarle este pretexto de la Restitucion in integrum, adversus malam, & non solemnem confectionem Inventarij, que hizo dicho Avellaneda; sicut dicitur de Minore, cui Ecclesia ęquiparatur in materia Restitutionis in integrum, & ęquiparatorum eadem est ratio, & dispositum in vno censetur, dispositum in altero, vt benè ad rem, notat Gonçal. Tellez *in dict. cap.* 1. *de Restitut. in integr. num.* 11.

§. VI.

§. VLTIMO.

En que se demuestra, que por ningun camino puede dezirse, que el Convento hà dado buena salida de los bienes, y herencia de Don Francisco, ni librarse de poder ser convenido por Doña Esperança, por razon de su Credito.

186 MVCHAS son las Questiones que se han tratado, y tocado en los §§. antecedentes, y algunas solum digito, dexando su mayor especulacion à la Suprema inteligencia de este Consejo, in cuius scrinio sunt omnia Iura, y todas muy propias de este Pleyto, vt ex revolutione Librorum patebit, bien, que quizàs no ponderadas, ni advertidas por los Abogados de el Convento, & sic non miror, quod litem istam tam planam fecerint publicè fando carere difficultate, & quod pro Conventu speranda est sine dubio Decisio.

187 Y en este §. Vltimo concurren, y se encuentran otras muchas, que aunque de no menor dificultad, no menos favoreçen à Doña Esperança, calificando las vozes del Convento de voluntarias; y para poder navegar por el Mar de ellas, sin confundirnos, se dividirà este §. en diferentes Secciones.

SECTIO. I.

Que no aviendo el Convento hecho biẽ, y legitimamẽte el Inventario, no puede dar buena salida.

188 ESTE Punto pareçe, que se halla bastantemẽte fundado en el §. *II.* en el que se dize, que aunque el Heredero, q̃ adhe la herencia con Inventario, logra muchas vtilidades, y beneficios,

cios, y puede librarse de las obligaciones de la herencia, & ab omni molestia, tàm Iuris, quàm facti, dando quenta, vt fidelis Administrator, de los bienes que han entrado en su poder, & quod Patrimonium Defuncti est emersum, & exhaustum; esta vtilidad, y beneficio, no la logra, ni puede gozar, el que la hà adhido sin èl, como tambien el que la hà adhido con èl, y no le hà hecho bien, y legitimamente, respecto, que lo mismo es hazerle mal, è ilegitimamente, que no hazerle, vt præter citatos *in dict. §. II. num.* 115. dicunt Bonden. *de Iur. Controvers. colluctan.* 1. *num.* 98. *& sequent. & colluctan.* 42. *num.* 65. Rot. apud Posth. *de Subhastat. decis.* 191. *num.* 22. *& decis.* 247. *num.* 88. & nihil, & invalidum ęquiparantur, Carthar. *dict. decis.* 85. *ex num.* 12. Roland. *dict. cons.* 73. *ex num.* 28. *& seqq.* & quod nullum est, nullum producit effectum, Roland. *dict. cons.* 73. *ex num.* 28. y assi, aviendo hecho el Convento mal, è ilegitimamente el Inventario de la herencia, y bienes de Don Francisco, que no puede dar legitima quenta, Rot. *dict. decis.* 535. *part.* 5. *Recentior.* Bonden. *de Iur. Controvers. dict. colluct.* 42. *num.* 61. *& seqq.* Escobar *de Ratiocin. dict. cap.* 9. *num.* 68. Cardinal. de Luca *dict. discurs.* 20. Mayormente, quando es defectuoso el Inventario, non solum ex defectu simplicis formę, sed etiam propter omissionem descriptionis rerum hæreditariarum in eo, vt in nostro Casu *§. I. ex num.* 1. *& seqq.* ex eo, quod non potest firmari status certus hæreditatis ad faciendum calculationem, & computationem cum datis, & acceptis; id est, cum introitibus, & exitibus, quod est præcisum in omni redditionis ratione, ad Text. *in dict. leg.* 82. *ff. de Conditionib. & demonstration.* Baeça *de Decim. Tutor. cap.* 2. *num.* 169. *& sequent.* Garec. *de Expens. cap.* 20. *numer.* 22. *& seqq.* ex omissione enim des-

criptionis aliquarum rerum hæreditariarum, præsumitur, & deducitur, non solum subtractio istarum, sed etiam aliarum, nam qui semel est malus, in eodem genere mali, semper præsumitur malus, & qui peccat in vno factus, est omnium Reus; Monticul. *de Inventar. dict. cap.* 9. *num.* 18.

189 Tambien se hà dicho, è insinùado en el *§. II.* que puede el Heredero, què adhiò la herencia con el Inventario, librarse por otro camino de las cargas de la herencia, & ab omni molestia, tàm Iuris, quam facti, dimittendo hæreditatem, ac bona illius, vt recipiantur à Creditoribus; Porçelin. *in Tract. de Inventar. quæst.* 7. *part.* 4. *num.* 3. Guizarel. *decis.* 7. *num.* 11. vers. *Quinimo*; y de este beneficio no goza, ni puede gozar el Heredero, que no hà adhido la herencia con Inventario, nam qui semel est Hæres, semper est Hæres, & hæreditas semel addita numquam repudiari potest, vt præter citatos *in §. II. num.* 113. ponderat benè Gonçal. *Variar. Quæst. cap.* 32. *nu.* 7. lo que asimismo proçede respecto de aquel, que la hà adhido con èl; pero no le hà hecho bien, y legitimamente; pues como se lleva dicho, lo mismo sea hazerlo ilegitimamente, que no hazerle; por lo que no aviendole el Convento hecho bien, y legitimamente, observando su forma, y solidandole segun omnia capitula illius *dict. leg. Fin. §. Sin dubius, iuncto cum §. Et si præfatam*, D. Leo *decis.* 107. *num.* 19. *& seqq.* se sigue, que tampoco puede vsar de esta vtilidad de relaxar, y dexar los bienes de la herencia de Don Francisco, vt recipiatur à Creditoribus, vt D. Sperantia, & sic librarse de ser convenido, & respondere illi, sino que tenebitur illi respondere, & solvere, *dict. leg. fin. §. Si verò postquam, de Iur. deliber.* Authent. *de Hæred. & falcid. §. Si verò.*

SEC-

30 Geronimo Molina, fol. 67. y Moſſen Franciſco Ros, fol. 73. dixeron ſer verdadero el interrogatorio.

Interrogatorio 7. fol. 64. B. & fol. 67. B.

31 Sean interrogados, y digan, que ſiendo verdad lo contenido en el interrogatorio antecedente, mal pueden dezir los teſtigos, que el ſeñor de Cortes no ha pagado la propiedad del cenſo, que quitò el Convento de Magdalenas al Lugar de Agoſt, como bienes de Don Franciſco Calatayud; mayormente diziendoſe en el quitamiento, que el dinero le recibiò el Convento de manos, y dinero de Don Luis Pallas, y ſi diràn lo contrario, digan, en què lo fundan.

32 Geronimo Molina, fol. 67.B. dixo, que aviendo recaìdo ſentencia anulando el cenſo por falta de licencia del Señor de la Suprema, y aviendo ſuplicado Sor Luciana Villarraſa, ò el Convento, intervino como tercero, entre Don Luis Pallas, ſeñor de Agoſt, y de dicha Sor Luciana, q̃ era Priora del Convento, y que ſe convino, que el dicho Don Luis Pallas tranſportaſſe vna caſa, que en breve le avia de pertenecer de la herencia de Don Franciſco Deſpuig, ſita en la Plaça de las Moſcas, y que ſe le avia de hazer quitamientò en la forma que le recibiò el teſtigo para poder deſpues dirigir las acciones en el cargamento del cenſo; y en eſta conformidad pudo caber el aver pagado Don Luis Pallas con el valor de la caſa.

33 Y Moſſen Franciſco Ros, fol. 73. dixo ſaber de cierta ciencia, que el dicho Don Luis Pallas no ha pagado la propriedad del cenſo, y que por convenio que huvo entre el Convento, y Don Luis Pallas, reſpeto de averſe anulado por ſentencia el cargamento de cenſo, y aver ſuplicado el Convento por eſcuſar gaſtos, y liti-

Que aun puesto caso, que el Inventario, que hà hecho el Convento, no fuesse nulo, que no puede pretender, y dezirse, que hà dado buena salida.

190 EL Heredero, que pretende dar buena salida de la herencia, y bienes del Difunto, y librarse por este medio de responder, y pagar à los Acreedores hereditarios, es preciso, que muestre exhaustam esse hæreditatem, haziendose cargo de los bienes de ella, y en seguida dar legitimo descargo, ad praxim traditam originaliter à Barthulo *in dict. leg. Fin. §. In computatione, num.* 3. *Cod. de Iur. deliber.* quam sectantur Alexander *in leg. Postulante, num. 7. ff. ad Senat. Consult. Trebellian.* Salusti. Tiber. *in Praxi, lib.* 1. *cap.* 45. *num.* 17. Beroi. *quæst.* 57. *num.* 4. Phanut. *de Inventar.* 5. *part. num.* 130. Vazquez *de Succes. lib.* 1. *§.* 6. *num.* 45. Bas. *in Theatr. Iurisprud. cap.* 29. *ex num.* 67. De suerte, que no dando legitimo descargo, demonstrando hæreditatem, aut Patrimonium Defuncti esse legitimè exhaustum, aut sumersum, y pareciendo, quod, adhùc, in manibus eius sunt bona hæreditaria, verè, aut ęquipollenter, non potest dici, quod legitimè sit ratio reddita, & potest conveniri à Creditoribus hæreditarijs, adhùc in bonis proprijs; Bas. *in dict. cap.* 29. *num.* 22. vers. *Imò, & num.* 67. vers. *Si enim*, Rocc. *Disputat. Selectar. Iur. cap.* 50. *ex num.* 42. *& seqq.* Pegas *Variar. cap.* 11. *ex num.* 63. *& seqq.*

191 De donde se deduze, que no aviendo el Convento mostrado, como en efecto no hà mostrado, que la herencia de Don Francisco est exhausta, & hoc

hoc legitimè, itaut, quod apud eum remanent, adhuc bona hæreditaria, no podrà pretender, ni dezirse, q̃ ha dado buena salida, ni que no puede ser convenido por Doña Esperança; imò potius, que no la hà dado buena, & quod potest conveniri, adhuc in bonis proprijs; Bas. *in dict. cap.* 29. *num.* 22. dict. vers. *Imò potius, & num.* 67. vers. *Si enim*, Rocc. *in dict. cap.* 50. *ex num.* 42. *& seqq.* Peg. *dict. cap.* 11. *ex num.* 63.

192 Y para que sin confusion alguna se proceda en esta materia, que el Convento hà procurado confundir, demonstrandose la realidad de lo dicho, se passaràn à proponer las partidas; de las quales, aunque se hà hecho Cargo, no hà dado legitimo Descargo, como tambien de otras, que estando en sus manos, no se hà hecho Cargo, debiendosele hazer.

193 Hazese Cargo el Convento de 3U500. libras, segun el Auto de quitamiento, en orden al Censo, sobre el Lugar de Agost, que recayò en la herencia de Don Francisco, diziendo, que aunque este Censo era de 4U500. libras, D. Francisco hizo quitamiento de 800. libras, y que por quanto Don Francisco tenia recibidas en deposito, y encomienda 200. libras, por Auto recibido por Luis Bertràn, Notario, en 22. de Março de 1662. que de ellas hizo novacion, y quitamiento, como Heredero, que era de Don Francisco, por lo que vino à quedar dicho Censo en 3U500. libras, las que avia percibido de dinero de contado, y efectivo; y assi, que se hazia Cargo de ellas.

194 El Descargo que dà sobre esta partida, pareçe ser, y dezir, el averla tomado en pago, haziendose transportacion de esta cantidad, por ciertas deudas, que tenia contra Don Francisco, cuya herencia fuè condenada à pagarlas por el Iusticia de Valencia, como pareçe de las condenaciones; la vna, en 15. de Iu-

nio de 1673. y la otra, en 10. de Mayo 1675. Y assi, que importando las partidas que se le estavan debiendo 3548. libras 18. sueld. y 10. dineros, *in Facto, num.* 11. *& seqq.* y averse transportado, en pago de ellas, dicha cantidad, percibida por razon del quitamiento del Censo, que hà dado legitimo Descargo, y buena razon de ella; y que no solo la hà dado buena, sino que aun la herencia le es deudora de notables cantidades, respecto, que aunque parezca por el dicho quitamiento del Censo aver recibido 3500. libras, la verdad es, que solo hà percibido 1600. libras, por quanto el dicho Censo fuè anulado por Sentencia, y estando la Suplicacion pendiente, que interpuso de ella, hizo ajuste con Don Luis Pallàs, Señor de dicho Lugar de Agost, y se convino, que el Convento haria dicho quitamiento, en la forma sobredicha, y que Don Luis le haria Donacion de vna Casa, sita, y puesta en la Plaçuela de las Moscas, vt apparet ex depositione Testium in Interrogatorijs, & Articulis, *in Facto, num.* 20. *& seqq.* como en efecto se la hizo, con diversas cargas, como pareçe del Instrumento de la Donacion, *vt in Facto, num.* 50. la qual vendiò despues con Licencia de su Superior, y Decreto de la Governacion de Valencia, à Doña Mencia Valeriola, por precio de 1600. libras, *vt in Facto, dict. num.* 50. y assi, atendida esta verdad, y que solo hà percibido, por razon de dicho Censo, 1600. libras, de las quales se ha de defalcar la cantidad correspondiente à los Cargos en que se le diò Don Luis Pallàs, no solo dà legitimo Descargo, sino que aun resulta ser Acreedor contra la herencia de Don Francisco de notable suma.

195 Este Descargo, que dà el Convento, pretendiendo, en virtud de èl, aver dado buena quenta de esta partida, y aun quedar Acreedor, se mani-

fiesta, quan ilegitimo, è insubsistente es, por lo siguiente:

196 Por el quitamiento del Censo consta, y pareçe, que el Convento cobrò, y percibiò de Don Luis Pallàs, en dinero efectivo, y de contado, 3500. libras, & quod ex Instrumento apparet dicitur veritas patens, & probata; Pareja *de Instrument. editi. titul.* 1. *res.* 3. *ex num.* 1. *& seqq.* Pegas *Variar. Resolut. cap.* 19. *ex num.* 1. *& seqq.* Cyriac. *controvers.* 37. *ex num.* 6. Roder. ad Marin. *cap.* 86. *ex num.* 1. *& seqq.* Luego dezir el Convento, que solo hà percibido 1600. libras, valor de dicha Casa, que se le diò, segun el pretendido, è insubsistente ajuste, es insubsistentissimo, cum aliud appareat ex dict. Instrumento.

197 Y aunque los Instrumentos, no obstante de estar vestidos de la presumpcion de verdad, pueden ser reprobados, ò redarguìdos por Testigos, no solo por los escritos, ò Instrumentarios, sino por otros, mostrandose, que el negocio, que se comprehende en ellos, gestum non fuisse, vel aliter gestum fuisse, quam scriptum sit; Morl. *in Empor. Iur. part.* 2. *titul.* 11. *de Fide Instrumentor. quæst.* 5. *num.* 1. Menoch. *de Arbitrar. cas.* 105. Farinac. *de Falsitat. quæst.* 158. Covarrub. *Variar. lib.* 2. *cap.* 13. *num.* 11. *& seqq.* & ibi Fari. *Addit. in dict. cap.* 13. *ex num.* 111. *& seqq.* es necessario en este Caso, que la Probança sea clara, liquida, y llena; Pareja *de Instrument. edition. titul.* 2. *resol.* 3. *ex num.* 14. *& seqq.* Roder. ad Marin. *dict. cap.* 86. *ex num.* 5. *& seqq.* De donde hà nacido variar tanto los Doctores, sobre el numero de los Testigos, que son necessarios para esta redargucion, como es de ver por Farinac. *de Falsit. quæst.* 158. Covarrub. *in dict. cap.* 13. *ex num.* 11. Faria *ad dict. cap.* 13. *ex num.* 112. Menoch. *in dict. cas.* 105. Morl. *in dict. quæst.* 5. *num.* 4. dexandolo muchos al arbitrio

de

de Iuez, quę opinio videtur fuiſſe amplexa à Senatu Valentino, in Cauſa vertente inter Poloniam Balvàs, & de Calderò,& Vincentium Benedictum Vanacloix, referente Blaſco,Sententia publicata per Alreus,*die* 5. *Februar.*1614. Pero la comun opinion, y mas valida, es, que baſtan dos, aunque no ſean Inſtrumentarios; pero con calidad de ſer Teſtigos de mayor excepcion; Menoch. *in dict.caſ.*105. Gratian.*Diſcept. Forenſ.cap.*192.*nu.*22.*& ſeqq.* Faria *in dict.cap.*13. *num.*113. Pareja *titul.*2. *dict.reſolut.*3. *ex num.*14. Vela *diſſert.*38.*num.*55. & ſecundum eam fuit deciſum in Regia Audientia Valentina, in favorem Franciſci Piquer, contra Gregorium de Tornamira, referente D. Melchiore Siſternes, Sententia publicata per Alreus, 10. *Decemb.* 1614. De ſuerte, que eſta calidad de mayor excepcion de los Teſtigos, formiter, ſe hà de articular, y probar; Gratian. *dict. cap.*192. *numer.* 22. Borel. *in Summ. Deciſion. titul.* 18. *num.* 152. Morl. *in dict. quæſt.*5.*num.*5. Berthaçol. *de Clauſ. gloſſ.* 2. *num.* 27. Y en nueſtro Caſo no concurren eſtas circunſtancias, pues los Teſtigos, que hà preſentado el Convento para la Probança de dicho ajuſte, ſolo pareçe ſer dos; vno, que es Geronimo Molina, Notario; y otro, Moſſen Franciſco Ròs, Presbytero; y dicho Molina, no pudo ſer produzido por Teſtigo, para impugnar, y redarguir el dicho Inſtrumento de quitamiento, quamvis per viuam vocem, pues fuè el Notario que le recibiò, vt dixit Bald. quem commendat, & ſequitur Barbatia *in conſ.* 29. *num.* 3. verſ. *Idem voluit*, Bald. *vol.* 1. ibi: *Et idem voluit Bald.in leg. Imperator, ff.de Statu Hominum, vbi dicit, quod Notarius, non poteſt teſtificare de tali errore, quia ipſe eſt Reus, & non poteſt teſtificare contra propriam Scripturam, nec eſſe Teſtis; allegat leg. Generaliter, Cod.de Non numer. pecun.& etiam*

ibi

ibi dicit Bart. quod tot Testes debent probare errorem, quod probant substantiam Actus; & sic ponderet accuratè Dominus iudicans, quia vult Baldus, quod Notarius non possit esse Testis.

198 Lo otro; porque aunque pudiesse dicho Molina ser Testigo, no se halla articulada, y probada por el Convento, tanto respecto de èl, como de Mossen Francisco Ròs, la calidad de excepcion mayor, lo que es necessario, y preciso en semejantes casos, como en el nuestro, en que se pretende redarguir, è impugnar vn Instrumento; vt ex Grat. Borel. & Bertaçol. est dictum, & etiam affirmant Farinac. *de Simul. & falcid. dict. quæst.* 158. Menoch. *de Arbitr. dict. cas.* 105. Morl. *in dict. quæst. 5. num. 5.*

199 Sin que obste dezir à esto el Convento, que los dichos Geronimo Molina, y Mossen Francisco Ròs, son Testigos de mayor excepcion, respecto, que el vno sea Notario, y el otro Sacerdote, y asi, no es necessaria la Probança de dicha calidad; porque ademàs, que es bien voluntario dezir, q̃ dichos Geronimo Molina, y Mossen Francisco Ròs, en nuestro Caso sean, y puedan ser Testigos de mayor excepcion, como este sea aquel, que no tenga, ni se le pueda poner el menor defecto; Bertaç. *de Clausul. gloss. 2. clausul. 2. num.* 27. y contra los dichos resultan muchas Excepciones, como pareçe de los Interrogatorios, puestos por Doña Esperança, por los quales se vè, que eran Syndicos, Procuradores, consejeros, solicitadores, y bastantemente apasionados por el Convento, y Doña Luziana; por lo que jamàs pueden ser tenidos, y reputados por Testigos de mayor excepcion, y sus deposiciones relevantes para nuestro Caso, cum quælibet nota licet levis, & levissima eas perturbet, Grat. *Disceptat. dict. cap.* 192. *ex num.* 22. *& seqq.* Morl. *in dict. quæst. 5. num. 5.*

200 Se

200 Se dize, que aunque en sì tuviessen dich qualidad de mayoria de excepcion, esto no quita, qua en nuestros terminos se huviesse de articular, y proebar, nam quoties à Iure, in Testibus aliqua qualita- postulatur, vt in nostro Casu, *leg. Optimam, Cod. ds Contrahend. empti.* ibi: *Liquidis, ac manifectißimie probationibus, vndique idoneos, & omni exceptions maiores*; Pareja *de Instrument. edit. dict. tit. 1. resole 3. num. 15.* probanda est quamquam in illis præsu. matur adesse Morla *in Empor. Iur. dict. quæst. 5. numer. 5.* Molin. *de Primogen. lib. 2. cap. 6. num. 30.* Matienç. *in leg. 1. gloss. 5. num. 2. titul. 4. lib. 5. Recopilat.*

201 Y esto, no solo respecto de Mossen. Francisco Ròs, en orden al qual, nò ay duda, que se debia articular, y probar, por no ser Testigo Instrumentario, Gratian. *dict. cap. 192. num. 23.* vers. *Quæ*, sino aun respecto de Molina, pues aunque pudiesse ser Testigo, ad illud impugnandum, & redarguendum per viuam vocem, no se puede reputar por Testigo Instrumentario, sed vt quælibet alia Persona, & Testis privatus, nam quando Tabellio adhibetur rogatus ad aliquod Instrumentum recipiendum, non censetur rogatus, nec adhibitus, vt Testis, nisi ad summum quando agitur de validando Instrumento; Barthol. *in leg. 27. de His, qui Testament. facere non possunt*, & ibi Alexand. *in Nota, litter. A.* Quanto mas, que aunque se quisiera reputar por tal, es solo, & sic dicta qualitas erat articulanda, & probanda, Gratian. *dict. cap. 192. num. 27.*

202 Lo otro; porque en el Caso, y terminos de nuestra Controversia, los Testigos han de ser concluyentes, y han de deponer del mismo tiempo, y lugar, in quo asseritur Instrumentum esse celebratum, & quod confici non potuisset, nisi ipsi vidissent, Grat.

Discept. Forens. cap. 192. *num.* 30. Menoch. *de Arbitr. dict. casu* 105. *num.* 34. *&* 35. Pegas *Variar. Resolut. cap.* 19. *num.* 9. *&* 10. y las deposiciones de dicho Molina, y Ròs, no contienen, ni incluyen estas circunstancias, y asi, son irrelevantes, & non deponunt concludenter, Grat. *in dict. cap.* 192. *num.* 30.

203 Y no obstarà dezir el Convento, que dicho Geronimo Molina fuè medianero del trato, y convenio, que celebrò con Don Luis Pallàs, sobre que se haria el quitamiento del Censo, en la forma que en èl se expressa, y que Don Luis Pallàs le haria Donacion de la dicha Casa, & per mediatores probatur rem esse aliter gestam, quam in Instrumento continetur, & est scripta, Barth. *in leg. Si Librarius, num.* 14. *de Verbor. significat.* Porque esto pudiera tener alguna fuerça, si entre el Convento, y Don Luis Pallàs, huviera Controversia; y esto, aun en caso que ambos consintiessen en que depusiesse, y fuesse Testigo; porque no consintiendo, solo podria tener fuerça de Testigo simple, ad ea, que dicunt Zevallos *Commun. quæstion.* 75. Cancer. *Variar. part.* 1. *cap.* 20. *num.* 11. *&* 12. Farinac. *de Testib. quæst.* 160. *ex num.* 408. Galeot. *Controvers. lib.* 1. *controvers.* 39. *num.* 27. pero no respecto de Doña Esperança, que es vn tercero, ni hà consentido, ni concordado, que fuesse recibido como à tal; y asi, à lo sumo, in hoc negotio, en caso de poder ser Testigo, solo podrà serlo simple, ò tener fuerça de tal, que no es relevante para Probança ninguna, no concurriendo, y teniendo las circunstancias ponderadas de mayoria de excepcion; y esta, formiter, articulada, y probada, y deponer eodem loco, & tempore, concordando con la deposicion del otro Testigo en esto, como que el Instrumento confici potuisset, nisi ipsi vidissent, Gratian.

dict.

dict. Discept. 192. *num.* 22. *& seqq.* Borel. *in Summ. Decis. titul.* 18. *num.* 152. Bertaçol. *de Claus. gioss.* 2. *dict. claus.* 2. *num.* 27. Menoch. *dict. cas.* 105. *num.* 34. y 35. Pegas *Variar. Resolut. dict. cap.* 19. *num.* 9. *&* 10.

204 Con que resultando por todo lo dicho, que por la deposicion de los dichos Molina, y Ròs, no queda impugnada, ni redarguìda la verdad, que contiene el Instrumento del quitamiento, de aver recibido el Convento la cantidad de 3500. libras; se sigue, que hà de dar quenta de toda esta cantidad, y q̃ no dà, ni hà dado buen Descargo, y salida, como tambien, que es insubsistente el afirmar, que solo en pago de ella le diò Don Luis Pallàs la sobredicha Casa de la Plaçuela de las Moscas, que vendiò à Doña Mencia Valeriola, en precio de 1600. libras: Mayormente, quando pareçe, que esta Casa pervino al Convento por Titulo de Donacion, que le hizo Don Luis Pallàs, contrario al Titulo de Paga; aut dationis in solutum, y en el Instrumento no hazerse mencion alguna del dicho Censo, ni de ajuste, ni convenio.

205 Ademàs, y aun puesto caso, que fuesse cierto, que Don Luis Pallàs huviesse dado dicha Casa al Convento, y que entre este, y Don Luis se huviesse hecho el convenio, y ajuste que se dize; esto no quita, que el Convẽto aya de dar quẽta por entero del Censo, exceptuada la cantidad que fuè extinta por Don Francisco, respecto; que para la validad de dicha Transaccion, y ajuste, reputandose el Censo, como se reputa, por cosa inmueble, Cancer. *Variar. part.* 1. *cap.* 7. *num.* 121. vers. *Est, quæ ratio,* Covarrub. *lib.* 3. *Variar. cap.* 17. *num.* 2. Marin. *Quotidian. Resolut. lib.* 1. *cap.* 11. *num.* 1. *& seqq.* Surd. *decis.* 204. Barsi. *decis.* 109. *num.* 11. Franch. *decis.* 362. *num.* 7. Seraphin. *decis.* 224. *num.* 4. Zarat. *decis.* 42. *num.* 13.

De

De fuerte, que està comprehendido baxo de la prohibicion de femejantes bienes; Bellug. *in Specul. Princip. Rubric.*41. *num.* 40. *&* 41. Rocc. *Dispnt. Iur. folut. cap.*47. *num.* 10. Marin. *dict. cap.* 11. *nu.* 6. Mifinger. *obfervat.* 69. *num.* 4. *Centur.* 1. Surd. *dict. decif.* 204. *num.* 4. Burat. *decif.* 580. *num.* 8. *& ibi Addent. num.* 15. era precifo, que fueffe hecha con las folemnidades que el Derecho previene, para enagenacion de los bienes Eclefiafticos, y Regulares, cum Tranfanctio veniat fub nomine alienationis, Valeron *de Tranfact. lib.* 4. *quaft.* 1. Baf. *in Theat. Iurifprudent. cap.* 19. *num.* 4. Rot. apud Tondut. *de Penf. decif.* 1. *num.* 6. y afsi, que fueffe hecha con Autoridad de fu Superior, ò confirmada, ò aprobada por fu Decreto, Cancer. *Variar. part.* 2. *cap.* 1. *num.* 132. Baf. *in Theatr. Iurifprudent. dict. cap.* 19. *numer.* 4. & ibi: *Ex eadem Iuris ratione Pralati Ecclefiarum, Communitatis Ecclefiaftica, & Monafteria, qua fine Superioris Decreto, non poffunt alienare Pradia, neque tranfigere poterunt, & quod Tranfactio Monafterij Regularium facta, abfque Decreto Superioris Regularis, fit infubfiftens declaravit Senatus, Sententia per Alvreus, die* 11. *Februarij* 1636. *inter Monafterium Divi Philippi, & Vicentium Vaciero, & alia publicata Anno* 1678. *in favorem Conventus Sanctifsima Trinitatis, & contra Curatorem Domini de Manißes*, el que no fe halla, ni concurre, ni tal pareçe en los Autos; fe figue, que no pudiendo fer valida, como no lo es, aun en cafo de averla avido, fiendo nula, è invalida, que el Convento fe debe hazer Cargo entero de èl, y afsi, que el Defcargo que dà, es infubfiftente; nam quod inutiliter, aut nulliter factum parare poteft facienti, aut agenti, Scults. *quaft.* 20. *num.* 22.

gios, convinierō los dichos; el vno de hazer donacion de vna casa, y el otro, que es el Convento, hazer el quitamiento en la forma que se hizo para que despues Don Luis Pallas en virtud de èl pudiera convenir à los particulares.

Interrogatorio 8. fol. 64. B. & fol. 68.

34 Sean interrogados, y digan, que siendo como era el referido censo de propriedad de 4500. libr. no es verisimil, ni creible, que en paga de esta cantidad se contentara el Convento con vna casa.

Geronimo Molina, fol. 68. B. dixo no considerar inverisimilitud, respecto, que segun su sentir huvo poco que vencer en que Don Luis Pallas diesse la casa teniendo vna sentencia en favor, como que el Convento firmasse el quitamiento, aviendosele anulado el censo. Y Mossen Francisco Ros, fol. 73. B. se refiere al antecedente interrogatorio.

Interrogatorio 9. fol. 64. B. & fol. 68. B.

35 Sean interrogados, y digan, que el Convento no pudo hazer tal trato sin decreto del Superior.

36 Geronimo Molina, dicto fol. 68. B. dixo, que no sabe las Constituciones del Convento, ni si recayò decreto, y si este era necessario aviendose anulado el censo. Y Mossen Francisco Ros, fol. 74. B. viene à concordar con dicho Molina.

Interrogatorio 10. fol. 64. B. & fol. 69.

37 Sean interrogados, y digan, que para que el trato fuesse legitimo, era menester que se expressasse

como

206 Sin que obste dezir à esto, què aun puesto caso, que se huviesse de hazer Cargo por entero del Censo, ò de la cantidad proçedida de su quitamiento, es innegable dar buen Descargo, y salida; respecto, que segun resulta de dichas condenaciones, y demàs Papeles presentados, la herencia de Don Francisco le quedò debiendo 3548. libras, 18. sueldos, y 10. dineros, y que por razon de ella se transportò, y tomò, in solutum, dicha cantidad; & Hæres potest solvere sibi eligendo, aut apropriando sibi aliquam rem hæreditariam, maximè ex pecunia; Bald. *in dict. leg. fin. §. In computatione, num.* 4. ac etiam potest Iudex designare illi aliquam rem, in solutum, Ruinus *cons. 39. num. 9. lib. 2.*

207 La insubsistencia de esta ponderacion, demonstratur ex eo, que aunque el Heredero, que hà adhido la herencia con Inventario, conserve sus acciones, y no queden confusas; *dict. leg. fin. §. In computatione*, Grasi. *Recept. Sententi. titul. de Inventar. quæst.* 18. Camill. Borell. *in Summ. Decis. tom.* 3. *titul.* 19. *numer.* 119. Amat. *Variar. Resolut. resolut.* 56. Cancer. *Variar. part.* 3. *cap.* 2. *num.* 167. Castill. *de Alimentis, cap.* 30. *numer.* 47. y se pueda pagar su Credito, propria authoritate, segun dizen algunos Autores, ex pecunia hæreditatis, ò eligiendo alguna cosa de ella, como tambien instar, y pedir, vt à Iudice ei designetur, in solutum, secundum ea, quę ponderat Bald. praxim afferendo *in leg. Si debitori, Cod. de Pact. & in dict. leg. fin. §. In computatione*, Camill. Borell. *dict. tit.* 19. *num.* 126. Cancer. *Variar. dict. cap.* 2. *numer.* 166. & 167. Scacc. *de Commerc. §.* 7. *gloß.* 6. *ex num.* 15. & *seqq.* Rocc. *Disputat. Selectar. dict. cap.* 51. *num.* 67. & *seqq.* Castillo *dict. cap.* 30. *num.* 47. Surd. *decis.* 92. Cardinal. de Luca *de Hæred. & hæredit. discur.* 28.

num.7. vbi dicit, quod in Curia Romana, dicta Baldi praxis servatur, itaut Hæres propria authoritate sibi nihil ex hæreditate capi, aut retineri posit, in solutum, ad vitandas fraudes. Et hoc de Iure procedere, & esse magis securum, & conforme illi, Noguerol. *allegat.* 36. *num.* 75. Pegas *Variar. dict. cap.* 11. *nu.*61. vers. *Et nullum*, Gratian. *Disceptat. cap.* 932. *num.* 13. *&* 14. Salgad. *in Labyrinth. Creditor. part.* 1. *cap.* 9. *num.* 38. Pero semejante paga, ò designacion, no es absolutamente subsistente, y relevante, en perjuìzio de los Açreedores, anteriores, ò potiores, como respecto à estos, en orden à aquellos Creditos, que habebat antea cum Defuncto, conserva sus acciones, salva anterioritate, aut potioritate; de suerte, què en orden à ellos, por semejantes Creditos, no tiene prerogativa alguna, aunque la tenga respecto de los contrahidos ratione Funeris, aut impensarum ex causa necessaria hæreditatis; vt puta propter insinuationē Testamenti, & aliarum rerum similium; Camill. Borell. *dict. tit.* 19. *num.* 120. *& seqq.* Cancer. *dict. part.* 3. *cap.* 2. *num.* 168. *& seqq.* Spin. *de Testament. gloss.* 35. *num.* 45. *& seqq.* sino que per omnia parem fortunam habet cum alijs Creditoribus, *dict. leg. final.* §. *In computatione*, Paul. de Castr. *in dict.* §. *In computatione*, Phanuti. *de Inventar. part.* 5. *num.* 19. Gras. *Recept. Sentent. dict. quæst.* 18. *num.* 5. Por lo que en perjuìzio de ellos valide el Heredero, no se puede pagar à sì, ni la designasion que le hiziere el Iuez de alguna cosa, in solutum, serà subsistente, sino es en caso que se huviere hecho dato Defensore, aut Curatore hæreditati, & citatis Creditoribus, aut omnibus interesse putantibus, & istis non reluctantibus, & contradicentibus, quod non invenitur in nostro Casu, Decius *in leg. Si debitori, Cod. de Pact.* Paul. de Castr.

in

in dict. §. In computatione, Grasis *dict. quæst.* 18. *nu.* 5. Noguerol. *allegat.* 36. *num.* 31. Pegas *dict. cap.* 11. *num.* 63. vers. *Et nullum*, Trentacinq. *Variar. Resolut. lib.* 3. *resolut.* 5. *de Solut. num.* 7. vers. *Primus est quando confectum est Inventarium*, Phanuti. *dict. part.* 5. *num.* 19. vbi hoc videtur limitare respectu Legatariorum, & Fideicomissariorum, vt etiam refelit limitationem, quam videtur afferre, Monticul. *de Inventar.* dicens, quod assertio ista potest non habere locum, quando Hæres sibi solveret, in pecunia, aut in ea facta esset ei designatio, vt acciperet in solutum: merito equidem, cum nulla bona ratio dari posit, tàm in vno casu, quàm in alio, & Statutum sit ab Imperatore, vt per omnia similem fortunam habeat, cum cæteris Creditoribus, *dict. §. In computatione*, & ibi Paul. de Castr. Grass. *Recept. dict. quæst.* 18. *num.* 5. & Inventarium non est inductum, vt Hæres lucrum vllum, aut commodum percipiat, in iniuriam, & præiudicium Creditorum, Cyriac. *controvers.* 24. *num.* 6. & 7. Surd. *decis.* 92. *num.* 5. & commodum, & lucrum esset posse sibi solvere in pecunia, non obstantibus Creditoribus anterioribus, aut potioribus.

208 Con que siendo el Credito de Doña Esperança potior, como lo es, por ser Dotal, à los Creditos que dize el Convento tener; cum Creditum Dotale sit potius omnibus Creditoribus, etiam hypothecarijs, licet expressam hypothecam habentibus; eleganter Mathi. Berlichi. *Pract. conclus.* 65. *part.* 1. Carol. Rocc. *de Privileg. Mulier. cap.* 3. *special.* 4. *num.* 66. & *alij infrà citandi*; se sigue, que el Convento, en perjuizio de Doña Esperança, validè, no pudo hazerse, ni tomar en pago bienes algunos de la herencia, sino que no obstante la que dize averse hecho, respecto à la dicha cantidad, en seguida de las con-

condenaciones, està tenido à satisfazer, y dar quenta de ella, cum Inventarium, non sit ad lucrum, in iniuriam Creditorum, sed ad damnum hæreditatis evitandum, & in similibus Creditis nullam prærogativam habet, sed parem fortunam per omnia salva anterioritate, aut potioritate cum alijs Creditoribus, *dict.* §. *In computione*, Decius *in dict. leg. Si debitori, Cod. de Pact.* Phanut. *dict. part.* 5. *num.* 19. Gratian. *Disceptat. cap.* 932. *num.* 14. Graff. *dict. quæst.* 18. *num.* 5. Mayormente, quando Doña Esperança, en dichas condenaciones, no hà sido citada, ni oyda, Decius *in dict. leg. Si debitori*, Phanut. *dict. part.* 5. *num.* 19. Noguerol. *dict. allegat.* 35. *numer.* 31. Gratian. *dict. cap.* 932. *num.* 13. *&* 14. Pegas *Variar. dict. cap.* 11. *num.* 65. vers. *Et nullum*; ni en ellas se hà observado la forma que se debia para su validad, pues no fueron hechas dato Curatore, cum nemo posit esse Actor, & Reus, Scacc. *de Commerc.* §. 7. *gloss.* 6. *ex num.* 15. hæreditati, aut bonis, aut liti movendę ad exemplum Curatoris, qui datur in lite inter Pupillum, & Tutorem, Roland. *de de Inventar. vtilit.* 10. *num.* 7. *& sequent.* Graff. *dict. quæst.* 18. *num.* 5. Salgad. *dict. cap.* 9. *num.* 38. Cardinal. Thusc. *conclus.* 23. *num.* 3. *litter. H.* Scacc. *de Commerc. dict.* §. 7. *gloss.* 6. *ex num.* 15.

209 Ademàs, y puesto caso, que huviera podido el Convento pagarse à sì; mayormente aviendo sido condenada la herencia à pagarselos, y que semejantes pagas subsistiessen, y valiessen, en perjuizio del Credito de Doña Esperança, aun el Convento no dà buen Descargo, y salida de ella; pues segun pareçe de los Instrumentos, que presentò para la condenacion del Año de 1675. pidiendo, que fuesse la herencia condenada à pagarle 1875. libras, 18. sueldos, y 10. dineros, presentò vn Apoca de 7. de Diziembre del

del Año de 1667. diziendo, que segun ella resultava deberle Don Francisco 904. libras. Y siendo assi, que solo resulta de ella, que à lo sumo era deudor de 883. libras, fuè condenada la herencia à pagarle la cantidad que dixo el Convento, numerando el debito que resultava de dicha Apoca por 904. libras; y segun esta cantidad, se transportò el Convento porcion de la proçedida de el quitamiento de el referido Censo. De donde resulta, que la dicha condenacion del Año de 1675. es nula, nam Sententia, que condemnat in plusquam debetur, es nula in totum, cum summa sit individua, Gratian. *Disceptat. cap. 3. num.* 24. Coler. *de Proceß. Executi. part. 3. cap. 9. num. 67. & seqq.* sicut etiam est nullum Decretum, ac adiudicatio in solutum, quando fit alicui plusquam debito; Coler. *de Processs. Executi. dict. cap. 9. num. 67. & seqq.* Y no menos est nulla, & venit retractanda, la transportacion, que se hizo el Convento, en virtud de dicha condenacion, sicut dicitur de datione in solutum, que es nula, & venit retractanda, quando fit plusquam debito, licet sit facta ab ipsa parte, & absque Decreto, & iussu Iudicis, Tiraquel. *de Retract. lignag. §. 23. gloss. 1. num.* 26. Ruin. *cons.* 136. *num.* 5. *volum.* 1. *& cons.* 160. *num.* 25. *& sequent. volum.* 2. Curtius Iunior. *in cons.* 170. *num.* 3.

210 Y aunque no lo fuesse, y se quisiesse dezir, ser valida, en quanto à la concurrente cantidad, sicut dicit de datione in solutum, que fit in plusquam debito, que vale in quantitate equivalenti; Franc. Aretius *in leg. Certi, condictio 9. §. Quoniam 3. num. 23. ff. de Verbor. obligat. & facit leg. 1. §. Si duæ res 12. cum vers. seq. ff. Quod Legat.* resulta, aver cobrado mas veinte y dos libras, vn sueld. y dos dineros, y assi, el Descargo que dà, no es subsistente, y està te-

nido, saltim respecto de esta cantidad, que hà cobrado, y percibido mas, reddere rationem, ac etiam respondere à Doña Esperança, & consequenter dici non potest, quod dat bonam deseixitam, & rationem, Rocc. *dict. cap.* 50. *ex num.* 42.

211 Y si mal no me engaño, entiendo, que aun el Convento, respectivè à la dicha cantidad, proçedida del quitamiento del Censo, hà cobrado mucho mas, que importan sus pretensos Creditos, pues en el Descargo que haze, y dà, pone vna partida duplicada, y es la de 150. libras, que dize aver gastado en el bien del Alma de Don Francisco; pues en los Creditos que alegò el Convento para la condenacion del Año de 1673. es vno el de dicha partida del bien del Alma; y asi, hallandose contenida en ellos, es preciso sacarla fuera, ò à lo sumo, solo puede hazer Cargo à su favor, atendidas las condenaciones, que la vna es de 1519. libras, y la otra de 1875. libras, 18. sueldos, y 10. dineros, de la que aun se han de defalcar 22. libras, 1. sueldo, y 2. dineros, como se lleva dicho, y asi de 3395. libras, 7. sueldos, y 13. dineros: Con que aviendose transportado, y cobrado 3500. libras, de la cantidad proçedida del quitamiento del Censo, hà cobrado mas 172. libras, 1. sueldo, y 2. dineros; y de esta cantidad, no ay duda, debe dar quenta, como perteniente à la herencia de Don Francisco; y no dandola, como no la dà, ni hà dado, tenetur respondere à Doña Esperança, nec dici potest, quod dat bonam rationem, vt est dictum.

112 Tambien el Convento dexa de hazerse Cargo de otra partida, que es de 200. libras, que recayò en la herencia de Don Francisco, por quanto dicha cantidad se la diò à Don Francisco en deposito Pedro Climent, Notario, por Auto recibido por èl en 22. de Março de 1662. Y el mismo Convento,

en

en el quitamiento, que haze del referido Censo de Agost, haze mencion de ellas, diziendo, que por quanto à Don Francisco se le dieron en deposito por dicho Climent 200. libras, que haziendo novacion de Contrato, hazia, como Heredero, quitamiento, respectivè à ellas, *vt in Facto, num.* 16. y esta cantidad, no ay duda, que recayò, y se hallò en la herencia de Don Francisco, pues no consta, que Don Francisco la aya gastado, y consumido; ad tradita per Hodend. *consult.* 35. *num.* 52. *& seqq. volum.* 1. nec tale est præsumendum cum Depositarius vtens re, aut pecunia deposita, adhùc in vsus proprios, malè, & dolosè agat, *leg.* 25. *§.* 1. *ff. Deposi.* Bargal. *de Dol. lib.* 2. *cap.* 3. *num.* 23. vers. *Decimonono.*

213 Y es de notar tambien esta circunstancia, para lo que llevamos dicho, que el Inventario, de que se trata, es nulo, è ilegitimo, por quanto no se halla puesta, y descripta en èl, debiendose poner con toda expression, nam etiam pecunia inventa in hæreditate debet describi, *dict. leg. Siquis intra*, & ibi Bald. *de Bonis præscriptorum*, Borell. *dict. titul.* 19. *de Inventar. num.* 75. *& seqq.* & licet sit deposita, nam etiam res depositę apud Defunctum describi, & poni debent, Spin. *de Test. dict. gloss.* 35. *num.* 32. Cancer. *Variar. dict. cap.* 2. *num.* 43.

214 Por el hecho, y Autos tambien pareçe, que en la herencia de D. Francisco recayò la cantidad contenida en el Apoca, *vt in Facto, num.* lo que percibiò, y cobrò, y de esta no se haze Cargo, y salida alguna, debiendo darla, como de bienes tocantes, y recayentes en la herencia; Rocc. *Disputat. dict. cap.* 50. *num.* 42. *& seqq.*

215 Y aunque el Convento quiera dezir, se la apropiò en pago de sus Creditos, es bien voluntaria esta assercion; porque, ò la apropiacion de esta cantidad,

dad, en paga de ſus Creditos,la hizo antes de las condenaciones, ò deſpues: Si lo primero,es inbſuſiſtente, pues vèmos, que en ellas pidiò, fueſſe condenada la herencia à pagarle por entero ſus Creditos, los que numerò, y expreſsò, tambien por entero: Luego no es dable dezir, que ſe la tomò, y apropiò en parte de paga de ſus Creditos la referida cantidad; Cardinal. de Luca *diſcurſ.*28.*num.*8. verſ. *Tertio.* Si deſpues, es inſubſiſtente; pues, como queda ponderado, por la cantidad del Cenſo, que ſe tranſportò, y tomò en pago, no ſolo eſtavan llenados los Creditos, ſino que aun ſobrava.

216 Et quidquid, ſive apropriatio dictę quantitatis, aya ſido hecha antes de las condenaciones, ò deſpues, mediando el Credito de Doña Eſperança, potior à los Creditos que el Convento alega, & ratione quorum, dize, ſe la apropiò in ſolutum, hæc, aut alia ſimilis apropriatio,aut ſolutio,no puede perjudicar à Doña Eſperança, ni hazer, que el Convento aya de computar, y traer à quenta dicha cantidad, y qualeſquieras otras coſas, que ſe huviere tranſportado, y apropiado, en paga de ſus pretenſos Creditos, cum reſpectu illorum ſuę actiones maneant, ſalva prærogativa prioritatis, aut poſterioritatis, & nullam prærogativam habeat, ſed parem fortunam per omnia cum alijs Creditoribus, *dict.* §. *In computatione*, & ibi Paul. de Caſtr. Graſſ. *dict. quæſt.* 18. *num.*5. Phanut. *de Inventar. dict. part.* 5. *num.* 19. & alij citati.

217 Por el §. *I.* pareçe, que en la herencia, y bienes de Don Franciſco recayò tambien vna Caſa, y Huerto, ſito en la Partida de San Vicente de la Roqueta: y de eſte, tampoco el Convento, aunque fueſſe verdad, que ſolo tuvo noticia en el Año de 82. en ſeguida de la Declaracion que hizo à ſu favor Nican-

candro Asio, no se haze Cargo, ni dà salida alguna: y la que pareçe dar, es insubsistente; porque la que dà, es, averle transporttado, y dado en paga à Doña Vicenta Monserrat, por las Pensiones que executò, à que dize estava subyugado, como tambien al Censo. Y esta salida, y Descargo no es bueno, aunque constasse de la realidad, y qualidad de hypoteca que dize; porque el Convento, en el Año de 85. en que le transportò, no ignorava el Credito de Doña Esperança, y tambien, que Doña Esperança avia suplicado de la Sentencia, en que se avia declarado, y dicho, aver dado buena salida; en virtud de la qual Suplicacion quedaron suspendidos la Sentencia, y sus efectos; Giurb. *decis.* 19. *num.* 2. reduziendo la Causa al estado de la litis contesta cion; *leg. Ita demum, Cod. de Procuratorib.* Giurb. *dict. decis.* 19. *num.* 8. Gratian. *Disceptat. cap.* 40. *num.* 45.

218 Y siendo asi, que el Credito de Doña Esperança es dotal, y por tal se debe tener, aunque parezca, que parte de èl es aumento de la Dote, que se constituyò, pues del aumento se juzga como de la misma cosa aumentada; y mas aviendo Doña Esperança dexado las Cartas Matrimoniales en abierto, como las dexò, ad illam augendam, itaut hypotheca censetur constituta à tempore constitutionis Dotis; Bas. *in Theatr. Iurisprudent. cap.* 16. *num.* 4. *& seqq.* Cardinal. de Luc. *de Dot. discurs* 165. *num.* 2. *& seqq. & discurs.* 166. *num.* 9. Fontanell. *de Pact. clausul.* 7. *gloss.* 3. *num.* 9. *& seqq. part.* 14. Rogeriu. *de Dot. quæst.* 19. *num.* 9. *& seqq.* Gabriel. *cons.* 10. *num.* 6. Merlin. *de Pignor. lib.* 3. *titul.* 2. *quæst.* 50. Roland. *de Lucr. Dot. quæst.* 100. *ex num.* 6. y ser el Derecho de la Dote tan relevante, que la hypoteca, que tiene à su favor, es potior, y mas privilegiada, que qualesquieras otras de otros Creditos, aunque tengan à su

favor especial hypoteca anterior, como lo ponderan, y defienden elegantemente, satisfaciendo à los Argumentos de la opinion contraria, Berlichiu. *Practic. Conclus. dict. conclus.* 65. *num.* 5. *& seqq. part.* 1. Rocc. *de Privileg. Mulier. cap.* 3. *special.* 4. *num.* 65. *& seqq.* Ioan. Garcia *de Expensis, cap.* 8. *num.* 24. *&* 25. Robert. *Animadverti. Iur. lib.* 3. *cap.* 14. Misinger. *Centur.* 4. *observat.* 13. Petrus Barbos. *in leg.* 1. *part.* 6. *ex num.* 5. *ff. Solut. Matrimon.* vbi dicit de hoc esse Textum expressum *in leg. Assiduis, Cod. Qui poti. in pign. habe.* Se sigue, que el Convento no pudo transportar, ni legitimamente transportò dicha Casa, y Huerto à Doña Vicenta, pues el Heredero no puede pagar à otro Acreedor, en noticia de algun otro anterior, sin caucion, la que no tomò el Convento; y assi, aviendole dado, y transportado sin ella, està tenido, como sino lo huviera transportado, quasi dolo hoc fecisset; Gratian. *Disceptat. Forens. cap.* 532. *num.* 5. *& seqq.* Salgad. *in Labyrinth. Creditor. part.* 3. *cap.* 8. *num.* 20. *& seqq.* Carol. Antonin. de Luc. *in Observat. ad Gratian. observat.* 532. Bichiu. *Rot. Decis. decis.* 469. *à num.* 10. Mayormente quando se estava litigando super statu hæreditatis, y Doña Esperança tenia declarado à su favor, deber el Convento darle satisfacion de su Credito; pues aunque se diò Sentencia, que avia dado buena salida, avia Doña Esperança suplicado de ella, como se lleva dicho; à semejança de lo que se dize del Heredero, qui patitur Controversiam hæreditatis, qui si solvit legata sine cautione, dolosè facit, & tenetur de illis; ad Text. *in leg. Dolo, ff. Ad leg. Falcidia*, Bargali. *de Dol. lib.* 6. *regul.* 50.

219 En esta salida, que el Convento pretende dar de la herencia de Don Francisco, tambien pare-

como el contrato era vtil al Convento, y q̃ precedies-se permisso para poderlo efectuar, pues de otro modo no puede el Cõvento dexarse de cargar todo el precio del censo, y si diràn lo contrario digan en que lo fundã.

38 Geronimo Molina, fol. 64. dixo, que yà tiene dicho, que como à tercero, y mediancero del contrato, que la causa de averse hecho el quitamiento como se halla recibido, fue por el regresso contra los obligados del censo, y que entiende el testigo, que nunca puede ser mayor el cargo que el valor de la casa; y que el Convento de este contrato recibiò no poco beneficio aviendose anulado el censo; y Mossen Francisco Ros, fol. 74. & 75. dixo, que se referia al antecedente interrogatorio; porque lo que se pregunta en este no es de supericia.

39 Y consequentemente los dichos Geronimo Molina, y Mossen Francisco Ros fueron interrogados sobre la escritura de capitulos puesta, y presentada por el Convento la que se halla à fol. 59. y son los siguientes.

Capitulo 1. fol. 59. & fol. 69. B.

40 Dize, y pone non se astringens, &c. que Don Francisco Calatayud y Villarrasa executò al Lugar de Agost por el Tribunal de la Governacion por las pensiones de vn censo de 4U500. libras, firmado por el Syndico de dicho Lugar en favor de Jayme Calatayud, Cavallero, Señor de Agres, por auto recibido por Luis Juan Mico, Notario en 24. de Noviembre 1598. la qual execucion se variò despues à la Real Audiencia.

41 Geronimo Molina, fol. 69. & 70. dixo, que en la conformidad que se contiene en el capitulo, se le leyò en tiempo passado en el processo de execucion, añadiendo, que el cargamento del censo fue firmado

por

reçe, el Convento no hazerse Cargo alguno, ni dar exito, y salida de los Frutos, ò Pensiones, Pensiones equidem, sub nomine Fructuum veniunt; Cyriac. *controvers.* 550.*num.*85. que percibiò, y cobrò de la sobredicha, Casa, y Huerto, *vt in §. I.* siendo assi, que el Heredero no haze los Frutos suyos, sino que los debe imputar in hæreditate Defuncti, tanquam augmentum illius, dando de ellos quenta à los Acreedores; *leg. Item veniunt, §. Non solum, de Petiti. hæreditat.* Bas. *in Theatr. Iurisprudent. cap.* 29. *num.* 69. Laderch. *in dict. cons.* 8. Caball. *dict. cons.* 144. *lib.* 2. Carol. Antonin. de Luc. ad Grati. *animadv.* 540. *num.* 10.

220 Sin que sea de relevancia dezir à esto el Convento, que esta Conclusion tiene lugar, y puede proçeder, en caso, que el Heredero no sea Acreedor del Difunto; pero siendolo, como èl lo era, que los Frutos que percibe de los bienes de la herencia, los haze suyos, ex vi imaginarię solutionis, por aquella porcion, y cantidad correspondiente à su Credito; Bas. *in dict. cap.* 29. *num.* 27.

221 La irrelevancia de esta Ponderacion, se demuestra, ex seqq. Lo primero; porque como se lleva dicho, el Convento se apropiò, ò transportò, en paga de sus Creditos, la cantidad proçedida del quitamiento del Censo, que era de 3U500. libras, por la qual, no solo estavan llenados, sino aun superava: Con que no puede dezir, que dichos Frutos los percibiò en paga de su Credito, nam non licet quis exigere duplicem solutionem respectu eiusdem debiti; Surd. *decis.* 92. *num.* 11.

222 Lo segundo, que aun puesto caso, que fuesse cierto lo que dize el Convento, que por dichas transportaciones no percibiò cantidad alguna efectiva, y que solo vino à percibir el precio de la Casa,

que

que le diò Don Luis Pallàs, y que asi, aun la herencia le quedò debiendo notable suma, y cantidad; y que asi, respecto de ella, las Pensiones del Huerto las percibiò, y pudo percibir in solutum: es innegable, que es insubsistente esta asserciòn; porque si bien es verdad, que muchos Doctores dizen, que el Heredero Acreedor haze suyos los Frutos de la herencia, in vim imaginariȩ solutionis, como proçedidos de los bienes que possee, imò de los que tiene dominio, cum hæreditas addita licet sit cum Inventario censeatur Patrimonium Hæredis; Bas. *in dict. cap.* 29. *num.* 27. Gratian. *Disceptat. Forens. cap.* 214. *num.* 6. & alios plures, quos citat Rocca *Disputat. Selectar. Iuri. cap.* 51. *num.* 60.

223 Ademàs, que esta opinion tiene muchos Contradictores, diziendo muchos de ellos, que solo proçede respecto de los Legatarios, ò Fideiconmissarios; pero no respecto de los Acreedores, anteriores, ò potiores, quos refert Rocca *Selectar. Disputat. Iuri. dict. cap.* 51. *num.* 61.

224 A lo sumo, solo puede proçeder, y tener lugar en el caso que el Heredero no tuviesse noticia de ellos; pero teniendo noticia, maximè postquam sunt detecti, aut cum interpellaverunt ad solutionem Crediti, yà no haze los Frutos suyos, sed tenetur de illis, quia iam per notitiam, & interpellationem, est constitutus in mala fide; vt concordando dictas opiniones, dicit eleganter Rocc. *dict. cap.* 51. *num.* 63. *&* 64. vbi in corroborationem citat plures Rotȩ Decisiones.

225 De donde se deduze, que aviendo tenido noticia el Convento, desde que muriò Don Francisco, del Credito de Doña Esperança, respecto, que como resulta de el Processo de Demanda de Dote, Don Francisco, en el Año de 1656. se ausentò de

Va-

Valencia; en vista de lo qual, le fuè dado Curador à sus bienes, y Doña Esperança puso instancia, le restituyera su Dote, y se le mandò restituir, y le restituyò solo la Alqueria, quedandosele à deber la misma cantidad, que pidiò, y demandò al Convento in Processu Demandę Dotis; y este hecho, no es dable lo ignorasse el Convento, siendo Religiosa Doña Luziana, Hermana de Don Francisco, y ser vn hecho sucedido entre Personas de conocida Calidad; & scientia præsumitur, vbi non est verisimilis ignorantia; Cyriac. *in controvers.* 533. *num.* 7. *& seqq.* & alij citati *in §. I. num.* 95. Se sigue, que data hac scientia, el Convento no pudo legitimamente hazer, ni apropiarse dichos Frutos, en paga de sus Creditos; Cardinal. de Luca *de Hared. discurs.* 20. *num.* 15. *& seqq. & discurs.* 28. *num.* 12. *& seqq.* Rocc. *dict. cap.* 51. *num.* 62. *&* 63. Carol. Antonin. de Luc. ad Grati. *animadver.* 540. *num.* 11. vers. *Respondetur.* Y esto proçede con mayoria de razon desde el Año de 1674. en que Doña Esperança cœpit vrgere, & interpellare illum pro suo Credito dotali, vt patet ex Processu Demandę Dotis, que empezò à catorze de Abril de el Año de 1674. cum tunc sine dubio, iam Conventus erat in mala fide; Rocca *Disputation. Selectar. Iur. dict. cap.* 51. *numer.* 63. *&* 64.

226 Y esta realidad, de que el Convento no se apropiò, ni pudo tomar, y apropiarse legitimamente las Pensiones de dicha Casa, y Huerto, en paga de sus pretensos Creditos; se califica, en que en el Año de 1673. instò, fuesse condenada la herencia de Don Francisco à pagarle 1519. libras, 9. sueldos, y 5. dineros, que dize le estava debiendo; y aviendo sido condenada à la paga de ellas, se transportò, y tomò en pago otra tanta cantidad de la proçedida del qui-

tamiento. Despues, en el Año de 1675. instò otra otra condenacion, por otros Creditos, que dezia tener, y que importavan 1875. libras, 18. sueldos, y 10. dineros. Y assimismo, aviendo sido condenada la herencia à la paga de ellos, se transportò, y tomò en pago otra tanta cantidad de la proçedida del Censo: Con que aviendo numerado por entero sus Creditos, y pedido, que à su paga fuesse condenada la herencia, y averse transportado, y tomado por razon de ella otra tanta cantidad, no puede dezir, que tomò, y percibiò las Pensiones in solutum illorum; ad tradita per Luc. *de Hæred. discurs.* 28. *num.* 18. vers. *Tertio,* Surd. *decis.* 92. Y en este Año de 1675. no ay duda, que no solo tuvo mera noticia de que Doña Esperança era Acreedora, sino que yà esta le avia interpelado pro suo Credito, pues como se lleva dicho, moviò la instancia de Demanda de èl en el Año de 1674. Con que stante hac notitia, & interpellatione, & consequenter mala fides, no pudo legitimamente tomarlas en paga de su pretenso Credito, saltim desde el Año de 74. sino que las debe computar in Patrimonium Defuncti, y traerlas à quenta, dandola de ellas à los Acreedores, esto es, à Doña Esperança; Rocc. *dict. cap.* 51. *num.* 62. *&* 63.

227 Con que resultando por todo lo dicho, que el Convento no hà mostrado hæreditatem, & Patrimonium de Don Francisco esse exhaustum, & hoc legitimè, itaut, quod apud eum adhùc remaneant bona, que no se puede dezir, que hà dado buena salida, nec quod manet liberatus, sed quod tenebitur respondere à D. Sperantia, ratione sui Crediti, & solvere ei illud; Bas. *in Theatr. Iurisprudent. dict. cap.* 29. *num.* 22. *&* 63. Rocca *Disputat. Selectar. cap.* 50. *num.* 42. *& seqq.* Pegas *Variar. dict. cap.* 11. *num.* 63. *& seqq.* Monticul. *de Inventar. ad leg. fin.*

Cod.

*Cod. de Iur. deliberand. num.*94. Bertaçol. *in Consil. Civil.cons.*92.*num.*28. & *cons.*97.*num.*39.& 40.

SECTIO III.

En que se corrobora lo dicho.

228 EL Convento, en esta desalida, que pretende dar de la herencia de Don Francisco, para librarse totalmente de ser convenido por Doña Esperança, por razon de su Credito, passa tambien à valerse del medio, y beneficio de hazer dexacion, y relaxacion de algunos bienes, tocantes à la herencia, que no estàn consumidos, como son, de las Pensiones de ciertos Censos inventariados, y en su caso, de las Propiedades, para que de ellos se pueda pagar Doña Esperança su Credito.

229 Confiesso ingenuamente, vt est dictum *in* §. *II.* & *suprà Sectione III.* que el Heredero, que hà adhido la herencia con Inventario, puede dimitir, relaxar, y dexar los bienes de ella, para que los Acreedores los reciban, y se satisfagan de ellos, si quisieren; ad Text. *in dict. leg. fin.* §. *Et hæc quidem, Cod. de Iur. deliber.* ibi: *Cum enim liceat eis adhire hæreditatem, & sine damno ab ea dicerede ex præsentis Legis authoritate.* Angel. *in leg. prima,* §. *Hæc stipulatio, ff. Si plusquã, per leg. Falci.* Gozad. *in leg. Qui se Patris, num.* 149. *Cod. Vnd. liber.* Quod iudico omnino verum antequam Hæres se immiscuisset, & cœpisset solvere: per ea, quę dicunt Immol. *in dict. leg.* §. *Hæc stipulatio,* Monticul. *de Invent. in dict. leg. fin. num.* 254. maximè, si hæreditas est opulenta; Phanut. *de Invent. part.* 5. *num.* 152. quę semper præsumitur opulenta; Vrçeol. *consult.* 32. *nu.* 8. *volum.* 1. & *consultat.* 89. *num.* 61. *volum.* 2.

230 Sed

230. Sed quidquid ſit de hoc Puncto, qui certè continet difficultatem, ex his, quę dicunt Angel. *in dict. leg. Prima, §. Hæc ſtipulatio*, & Immol. *in dict. leg. Prima*, Gozadin. *in dict. leg. Qui ſe Patris, n.* 149. Monticul. *de Invent. in dict. leg. fin. n.* 254. Idem Monticul. *in Antiphanuti. num.* 47. *& ſeqq.* Phanut. *de Invent. dict. part.* 5. *num.* 152. Paſſando à dar por aſſentada la Praxis del Reyno de Valencia, de hazer el Heredero ſemejãtes relaxaciones, y dexaciones de los bienes de la herencia en eſtos juìzios de ſalida, para evitar las moleſtias de los Acreedores, & non implicare ſe litibus; ad Text. *in leg.* 4. *vltim. de Alien. iudic. mut. leg. Illud, ff. de Tribut.* es preciſo en eſte Caſo, para ſer valida, y evitar el poder ſer cõvenido, y moleſtado, q̃ haga dexacion, y relaxacion de todos los bienes remanentes, quia eiuſdem hæreditatis diviſio fieri non poteſt; *lg.* 1. *&* 2. *ff. de Adquir. hæreditat.* & Hæres poteſt conveniri, & tenetur ſatisfare Creditoribus, in quantum ſubſtantia ad eum eſt devoluta, itaut ſi reliquum ſit apud eum, non poteſt Creditores appellare, ſive repellere; *dict. leg. fin. §. Et ſi præfatam*, Monticul. *de Inventar. in dict. leg. fin. Cod. de Iur. deliber. num.* 94. verſ. *Poſt emenſum*, Rocc. *dict. cap.* 50. *ex num.* 42. & facit, quod dicitur de Ceſsione bonorum, que para que ſea valida, y el Deudor pueda librarſe de ſer convenido, y moleſtado de los Acreedores, es neceſſario, que indique, y çeda todos los bienes, itaut, omitiendo qualquier coſa, pierde ſus beneficios, & conveniri, & moleſtria poteſt; Brun. *de Ceſsion. bonor. quæſt. quint. principal. num.* 1. *& ſeqq.*

231 De donde reſulta, que no aviendo el Convento hecho dexacion de todos los bienes de la herencia, pues no la hà hecho de la cantidad cobrada ſegun dicha Apocha, ni de las dozientas libras de el de-

deposito hecho por dicho Climente, *vt supr. nu.* 112. ni de las Pensiones percibidas de dicha Casa, y Huerto; esto es, caso que dixesse no averlas cobrado; nam contrarium est certum, *vt in §. I. num.* 94. ni de la cantidad que se le estava debiendo à Don Francisco, por razon del salario de Governador de Alicante, y Teniente de Governador de Valencia, prout apparet ex Inventario, que vtique etiam erat relaxanda, & dimittenda; Bas. *in Theatr. Iurisprudent. dict. cap.* 29. *numer.* 68. vers. *Similiter*, ibi: *Similiter de Pensionibus, Censibus, & nominibus, &c.* sicut dicitur etiam de Cesione bonorum, quę in illa sunt indicanda, & dimittenda etiam nomina; Brun. *in dict. quæst.* 5. *principal. num.* 4. Se sigue, que no goza de sus efectos, y beneficios, ni que absolutamente se puede dezir, que el Convento hà dado buena salida de la herencia de Don Francisco, cum apud eum, adhuc remaneant bona; & consequenter podrà non obstante hac prætensa deseixita molestari, & conveniri à D. Sperantia, ratione sui Crediti, *dict. leg. fin. §. Et si præfatam, Cod. de Iur. deliber.* Rocc. *Disputat. Selectar. Iur. dict. cap.* 50. *nu.* 42. *& seqq.* Monticul. *de Inventar. cap.* 9. *num.* 94. vers. *Post emersum*, Pegas *dict. cap.* 11. *ex num.* 63. *& seqq.*

232 Y esto, con todo lo que llevamos dicho, procede con mayoria de razon, si se considera, que aunque en nuestros terminos el Inventario no le quisieramos dar por nulo, es innegable, ser imperfecto, y defectuoso; ex eo, quod in eo non sunt omnes res descriptę clarè, & distinctè, *vt in §. I. num.* 106. ac etiam, quia non sunt omnes positæ, vt in eodem *§. ex num.* 64. *& seqq. & suprà Sect. III. nu.* 112. & in hoc casu opus est, vt Hæres firmet Statutum certum hæreditatis, vt sic dignoscatur, quod omnes res sunt relaxatę, & quod hæreditas sit exhausta, quod dignosci

non poteſt ex Inventario , vt defectuoſo ad tradita per Barſiu. *deciſ*. 35. *num*. 6. Cardinal. de Luca *de Hæredib. & hæredit. diſcurſ*. 20. *ex num*. 7. *& ſeqq*. Cravet.*conſ*. 225. *n*. 12. Bertaç.*in Conſil. Civil.conſ*. 92.*nu*. 28. *& conſ*. 97. *num*. 39. *&* 40. Itaut, vt ei non eſſet credendum licet, quod diceret non ſunt plura bona; nam licet Hæredi cum Inventario dicenti, non eſſe niſi tot, aut non eſſe plura bona, aut tanti valere credatur propter præſumptionem, quę oritur ex Inventario tamquam ex Scriptu-ra publica: non verò creditur quando Inventarium eſt defectuoſum, vt in noſtro Caſu per Deſcriptionem confuſam aliquarum rerum, aut omiſsionem Deſcriptionis omnium, ſed opus eſt, vt Hæres hoc demonſtret, & probet Monticul.*de Inventar. cap*. 9. *n*. 18. Luc. *dict.diſcurſ*. 20. *num*. 7. *& ſeqq*. Bertaçol. *dict. conſ*. 97. *num*. 39. *&* 40. Con que no aviendo moſtrado el Convento, en eſte juizio de ſalida, el eſtado cierto de la herencia, para poderſe bien conoçer; que omnia bona ſunt legitimè conſumpta, atque etiam dimiſſa, & relaxata; imò potius, reſultar lo contrario; & quod apud eum, adhùc ſunt, & remanent bona; como queda ponderado; ac etiam, quod in illis, quę dimittit, & relaxat præſtiterit debitam diligentiam, & ſolicitudinem in eorum exactione; Cardinal. de Luca *de Hæred. diſcurſ*. 7. *num*. 8. *& ſeqq*. no ſe puede dezir, que hà dado buena ſalida, & poterit rectè, & iuſtè conveniri, & moleſtari à D. Sperantia, pro ſuo Credito; benè Hieronym.Rocc. *Diſput. Selectar. Iur. dict. cap*. 50. *ex num*. 42. Pegas *Variar. dict. cap*. 11. *ex num*. 63. *& ſeqq*. Baſ. *in dict. cap*. 29. *ex num*. 67. Monticul. *de Inventar. in dict. leg. fin. Cod. de Iur. deliber. num*. 94. verſ. *Poſt emenſum*; Bertaçol. *in Conſil. Civil. conſ*. 92. *num*. 28. *& dict. conſ*. 97. *num*. 39. *&* 40.

SEC-

En que se afiança todo lo arriba dicho, demonstrandose, que el Convento, por ningun camino, y medio, segun los terminos desta Controvensia, se puede librar de poder ser convenido por Doña Esperança, ratione sui Crediti, & quod tenetur illi respondere.

233 EN el §.*III.* se halla dicho, que ay muchos Doctores, que defienden, que la Iglesia, y Monasterio no està tenido à hazer Inventario, de suerte, que adhiendo la herencia sin èl, non tenetur vltrà vires hæreditarias, quia non innodatur pœnis illius; y que esto mismo proçede quando le haze, nam benè potest eum facere si mavult, licet non teneatur ad eius confectionem; nam abundans cautela non nocet; Monticul. *de Invent. cap. 5. num.* 52. y no le haze bien, nam actus voluntarij, non obligant, nisi quatenus ex necessitate concludunt; Cyriac. *controvers. 57. num.* 51. *& seqq.* y de esta assercion, pareçe induzirse, que suponen dichos Doctores, que la Iglesia, ò Monasterio, aora haga, ò no haga Inventario, quando est Hæres, & addit hæreditatem Titulo hæreditario, no està tenido vltrà vires hæreditarias, quę opinio fundari potest *in dict. Authentic. Sicut alienatio, Cod. de Sacrosanct. Eccles.* vbi videtur dici, quod Ecclesia, non tenetur, nec onerari potest, nisi in quantum ad eum est perventa.

234 Y aunque en el mismo §. llevamos demostrado, que la Iglesia, y Monasterio, quando es Heredero instituìdo, y adquiere los bienes de alguno, Iure, & Titulo hæreditario, vt in nostro Casu, està tenido hazer Inventario de ellos, itaut, que no haziendole, innodatur Legibus illius; y que esto mismo

pro-

proçede quando le haze, y no le haze bien, y legitimamente, solidandole segun la forma de sus Leyes, y Constitutiones, respecto, que lo mismo sea hazerle, y no hazerle bien, y legitimamente, que no hazerle; de suerte, que las Leyes que hablan de èl, comprehenden tanto este Caso, como el Caso de no averle hecho, vt ponderat Hodend. *dict. consult.* 34. *num.* 19. *& sequent.*

235 Con todo, aunque admitieramos dicha opinion, de que la Iglesia no està tenida à hazer Inventario, ni à las penas de las Constituciones q̃ hablan de su confeccion, en caso de no hazerle, ò no hazerle bien, adhùc venit dicendum, que el Monasterio, respecto de Doña Esperança, siendo Acreedora, no puede por ningun medio, ni por el de la salida, que pretende dar, librarse de poder ser convenido por ella, y de pagarle su Credito.

236 Para lo qual supongo, que en las Constitutiones del Inventario se halla estatuìdo, que el Heredero, que adhe la herencia sin hazerle, està obligado à pagar à los Acreedores, vltrà vires hæreditarias, y tambien à los Legatarios, perdiendo el beneficio de la falcidia, *dict. leg. fin. Cod. de Iur. deliber. & dict. Authent. de Hæred. & falcid.*

237 Tambien supongo lo segundo, que no todo lo dicho, aunque los Pragmaticos, ò Leguleyos, digan, que son penas estatuìdas contra aquellos, que no hazen el Inventario, ò no le hazen bien; lo son, pues el que el Heredero estè tenido à pagar à los Acreedores, vltrà vires hæreditarias, no lo es, hoc à Iure Veteri iam erat statutum; *leg. Qua Dotis, ff. Solut. Matrimon.* Paul. de Castr. *in dict. leg. fin. §. Si verò postquam, num.* 1. ibi: *Et nota, quod non conficiens Inventarium, quantum ad Creditores hæreditarios remanet in Dispositione Iuris Veteris, quia*

te-

por el Syndico de Agost, y otros coobligados; y Mossen Francisco Ros, fol. 75. dize ser verdadero el capitulo, como està puesto por aver visto el processo.

Capitulo 2. fol. 59. B. & fol. 70.

42 Que despues de muerto Don Francisco Calatayud prosiguiò dicha causa de execucion el Convento.

Geronimo Molina en el fol. 70. B. y Mossen Francisco Ros en el fol. 75. dizen ser verdadero el capitulo por las razones dichas en el antecedente.

Capitulo 3. fol. 59. & fol. 70.

43 Que por sentencia publicada por Vicente Ferrera, Escrivano de mandamiento en 13. de Noviembre 1678. se declarò anulando la execucion, y el cargamento del censo, declarando assimismo, que ni el Lugar de Agost, ni el señor de èl tenian obligacion de pagar las pensiones, ni la propriedad del censo, y que es verdad.

44 Geronimo Molina en dicho fol. 70. B. y Mossen Francisco Ros en dicho fol. 75. dixeron ser verdadero el capitulo; el vno refiriendose à lo que tiene dicho en los interrogatorios, y el otro por aver visto la sentencia.

Capitulo 4. fol. 59. & fol. 71.

45 Que por no proseguir el dicho pleyto por via de suplicacion el Convento, y Don Luis Pallas Señor de Agost, se concordaron en esta forma; que el Convento huviesse de firmar quitamiento de dicho censo al Lugar de Agost por manos de Don Luis Pallas; y que

Don

tenetur in solidum vltrà vires hæreditarias; & hoc non est pœnale, sed solum denegatur beneficium huius Legis. Y asi, solo, à lo sumo, quamvis adhuc Luca de eo dubitet, *de Hæred. discurs. 17. num. 7. & de Legiti. discurs. 25. num. 7.* se puede considerar por pena la amision de la falcidia, y aver de pagar in solidum à los Legatarios, cum attento Iure Antiquo, solum Hæres tenetur solvere illis, in quantum valent vires hæreditariæ, deducta falcidia; Abbas *in cons. 73. num. 8. lib. 2.*

238 Hoc supposito venit dicendum, que la Iglesia, aunque no estè tenida à hazer Inventario, ni à las penas de sus Constituciones, no por esso se puede dezir, que no estè tenida à pagar, in solidum, à los Acreedores hereditarios; porque esto no es pena, nec pro tali, nec de novo statuitur, & imponitur ab Imperatore Iustiniano, in suis Constitutionibus, sed solum proponitur, & explicatur, quod Iure Antiquo erat statutum, relinquendo Hæredem in illo statu, quo attento, non est dubium, que la Iglesia, ò Monasterio, quando es Heredero, vt in nostro Casu Mansi. *de Confiscat. bonor.* loquens in terminis Monialis, *quæst. 35. num. 44. & sequent.* està tenido solvere Creditoribus in solidum ex eo, quia sunt Leges generales hoc statuentes; *leg. Quæ Dotis, ff. Solut. Matrimon. leg. Quia poterat, ff. Ad Trebellian.* & in Regno est Forus generaliter loquens, qui est *For. 3. titul. de Iur. deliber.* y las Leyes que generalmente hablan, comprehenden à qualquier Persona, por privilegiada que sea, si in ea re de qua agitur, non inveniatur habere peculiare Privilegium; Trentacinq. *Variar. Resolut. lib. 1. titul. 1. de Rescript. & Privileg. resolut. 1. num. 13.* vers. *Ecclesia Hæres instituta,* vbi dicit hanc esse communem opinionem; Vazquez *de Success. progress. lib. 3. §. 26. num. 25.* y asi, no hallandose

en este particular especialmente privilegiada la Iglesia, como no se halla, videtur dicendum, que en su Disposicion se halla comprehendida; ad Text. *in leg. Fraudem, §. fin. ff. de Testam. Milit.* vbi Dispositio generalis, tantum valet respectu omnium, quantum specialis respectu quorundam: Mayormente, quando semejantes Leyes no se hallan improbadas por Derecho Canonico, imò potius apertè aprobadas à Gloss. Canonica *in cap.* 1. *de Solutionib.* & magis expresè in Gloss. *in cap. Episcopus, qui filios, caus.* 12. *quæst.* 2. & Lex Civilis, non improbata à Iure Canonico: Maximè, si est rationabilis, & honesta, vt sunt Leges loquentes, quod Hæres teneatur solvere in solidum Credita Defuncti; cum sit multum conforme rationi, & honestati, quod ea in solidum solvat cum intret in eius locum, & repræsentet eandem Personam, vt benè innuit Iustinian. *in dict. Authentic. de Iur. iurand. à mori. præst.* Merend. *Controvers. lib.* 3. *cap.* 40. *num.* 23. venit recipienda, & observanda ab Ecclesia & in Foro Ecclesiastico, *ad cap.* 1. *de Oper. nov. nunc.* & quę ibi notant omnes Canonistę, Spino *de Testament. gloß.* 33. *numer.* 75. Vizanz. *de Mandat. Princip. lib.* 1. *cap.* 3. *num.* 61. *& seqq.* Roland. *de Inventar. quæst.* 12. Castr. *allegat.* 1. *num.* 242. Morl. *in Empor. Iur. part.* 1. *titul.* 1. *quæst.* 16. *ex num.* 9. *& in num.* 11. expresè dicit ex Barbat. quod olim, id est, Iure Veteri, Ecclesia Hæres tenetur Creditoribus vltrà vires hæreditarias, ibi: *Quoniam cum olim eis teneretur vltrà vires hæreditarias, vt in dict. leg. More.*

239 Quin obstet *dict. Authentic. Sicut alienatio*, quia ista loquitur de re adveniente Ecclesię titulo particulari, non verò titulo vniversali, vt est hæreditarius; Fachin. *Controvers. lib.* 6. *cap.* 20. Roland. *dict. quæst.* 12. *num.* 6. quod est multum diver-

versum eum hæreditas sit, sic successio in vniversum Ius, quod Defunctus habebat tempore mortis; *leg. Nihil aliud, ff. de Verbor. signification.* & per eam succedat Hæres in locum illius, repræsentans eandem Personam, & consequenter tenetur solvere, sicut ipse Defunctus; Monticul. *de Inventar. in Præfat. num.* 1. *& sequent.* Merend. *Controvers. Iur. tom.* 3. *lib.* 18. *cap.* 40. Andreol. *controvers.* 101. *ex num.* 9. Velasc. *consultat.* 52. *num.* 1. *& seqq.*

240 Et minus obstat dicere, que la Iglesia, ò Monasterio, assi como no puede voluntariamente enagenar sus bienes, sin las solemnidades que requiere el Derecho, assimismo no se puede obligar voluntariè sin ellas, ex eo, quod obligatio est species alienationis; Passerin. *in Problem. leg.* 2. *num.* 66. *& seqq.* y assi, aunque ada la herencia, no quedarà obligado à pagar las cargas, y deudas hereditarias, in solidum: Porque aunque la Iglesia no se puede obligar voluntariamente, sin las solemnidades requeridas; estas no son menester, quando la obligacion es ex causa necessaria; Redoan. *de Rebus Ecclesi. non alienand. Rubr.* 1. *cap.* 6. *num.* 12. *&* 13. Rot. apud Censi. *de Censib. decis.* 36. *num.* 9. Y como adiendo la herencia, necessario obligatur, & manet obligata ex vi additionis; Phanut. *de Inventar. part.* 2. *num.* 2. vers. *Vltimo, non obstat*, Rot. apud Salgad. *in Labyrinth. Creditor. decis.* 150. *num.* 17. bien puede quedarlo sin las solemnidades de Derecho, y enagenar sin ellas los bienes, ad satisfactionem, & solutionem debiti contracti, ex causa additionis; Rot. apud Censi. *dict. decis.* 36. *num.* 9. Redoan. *de Rebus Ecclesi. non alienand. dict. Rubr.* 1. *cap.* 6. *num.* 12. *&* 13. Pharut. *dict. part.* 2. *num.* 2. vers. *Vltimo, non obstat*; Rot. apud Salgad. *dict. decis.* 150. *num.* 17.

241 Sien-

241 Siendo, pues, constante, que la Iglesia, ò Monasterio, attento Iure Veteri, quando es Heredera de alguno, està tenido à pagar à los Acreedores hereditarios, in solidum, licet aliud dicatur respectu Legatariorum, cum solum Iure isto attento, teneatur in quantum suppetunt vires hæreditarię; Velasco *Consultat. consultat.* 52. *num.* 1: Se sigue, que aora el Convẽto estè tenido à hazer Inventario, aora no lo estè, no puede librarse de pagar à Doña Esperança su Credito, por los medios que intenta: Porque si està tenido, no aviendole hecho biẽ, y legitimamente, como no lo hà hecho, vt est ponderatũ *in §. 1. & alijs locis*; no goza de ninguna vtilidad de las que lleva consigo; cum idem sit, vt est dictum, hazerle, y no hazerle bien, y legitimamente, que no hazerle; & quod non est, aut nullum est, nullum producit effectum; & sic tenetur in solidum solvere illi; *dict. leg. fin. §. Si verò postquam. Cod. de Iur. deliber. & dict. Authentic. de Hæredib. & falcid. §. Si verò; iunct. cum §. Quia verò duplex*, vers. *Et in omni.* Sino està tenido, y obligado, quedando en terminos de Heredero; tampoco puede dexar de pagar à Doña Esperança; ad Text. *in dict. leg. Quæ Dotis, ff. Solut. Matrimon. dict. For.* 3. *de Iur. deliber.* ni librarse de ello, por los medios que pretende salirse de esta obligacion, nam qui semel est Hæres, semper est Hæres, & hæreditas addita dimitti, & repudiari non potest, maximè in præiudicium Creditorum, cum per aditionem censeatur contrahere cum illis; *vt est dictum §. II. num.* 113. *&* 114.

242 Pero estrechando mas el Pũto, y passando, por aora, con que la Iglesia, ò el Monasterio, attento Iure Veteri, non teneatur vltrà vires hæreditarias solvere Creditoribus, y que esto sea particular Privilegio de ella, sicut dicunt plurimi respectu Fisci, de

que

que etiam quando est Hæres, non tenetur solvere Creditoribus vltrà vires hæreditarias, quod an, & quãdo, sit verum diximus *in §. III. num.* 136. *&* 137. Es cierto, que adhùc in his terminis, como tambien atendidos los de nuestra Controversia, no puede el Convento dexar de responder à Doña Esperança por su Credito, ni pretender dar salida, como es la que pretende, y aunque pueda darla, que sea buena; porque, vt redditio rationis; de la qual, vt in nostro Casu; no està exempta la Iglesia, ni Monasterio, ni el Pontifice, ni otra Persona alguna, por privilegiada que sea, como generaliter à Iure Divino sit statutum; quod ratio est, reddenda de qualibet vilicatione; Luca *cap.* 16. *cap. Qualiter, & quand. el* 2. *de Accusation.* Escobar *de Ratiocin. cap.* 1. *& cap.* 3. Menoch. *dict. cas.* 219. Pegas *Variar. Resolution. tom.* 1. *resolut.* 3. *num.* 718. & est multum conforme Iure Naturali, que vno dè quenta, y razon à los interessados, de lo que hà percibido, en aquellas cosas que interessan; Merend. *Controvers. Iur. tom.* 3. *lib.* 18. *cap.* 40. *num.* 24. Et Ecclesia, no haziendolo, potest infamari; ad Text. *in cap. Sint manifestæ* 21. *caus.* 12. *quæst.* 1. Roland. *dict. quæst.* 12. *num.* 5. que pretende dar, para esta desalida, fuesse, y sea buena, era preciso, ad minus, que huviesse hecho, y presentado vna Descripcion cierta, y fiel de todos los bienes de la herencia; ad Text. *in leg.* 1. *§. Officio, de Tutel. & ratio. distrab.* & quę traddunt ibi DD. & per Guzm. *Verit. Iur.* 13. *num.* 13. Phanut. *de Inventar.* 2. *part. num.* 75. vt ex illa tanquam à capite inciperet ratio; ad Text. *in leg. Argentarius, §. Edi, ff. de Edend.* para que en vista de ella, firmaretur hæreditas, & eius status, & sic fieri posit calculatio, & computatio an esset exhausta, vel ad

sol-

ſolvendum reliqua ſi remanerent; Noguerol. *alle-gat.* 33. *num.* 16. & *ſeqq.* Baeça *de Decim. Tutor. cap.* 2. *ex num.* 169. & *ſeqq.* Garcia *de Expenſis, dict. cap.* 20. *ex num.* 22. & *ſeqq.* Menoch. *de Arbitrar. dict. caſ.* 209. Guzman *Veritat. Iur.* 13. *num.* 13. Valençuel. *conſil.* 147. Pegas *dict. reſolut.* 3. *ex num.* 704. & *ſeqq.* Eſcobar *de Ratiocin. cap.* 9. Iaſſon. *in conſ.* 209. *volum.* 2. Socin. *in conſ.* 159. & *conſ.* 190. *volum.* 2.

243 Y eſta el Convento nô la hà hecho, ni moſtrado, ni pareçe en los Autos, ni puede ſuplirla el Inventario; pues eſto, à lo ſumo, pudiera proçeder, quando fuera defectuoſo, ex aliqua ſimpli ſolemnitate; pero no, ſiendolo, como lo es, reſpecto de no contener eſcritos todos los bienes de la herencia, y contener tambien otros, confuſamente eſcritos; vt eſt dictum *in* §. *I. num.* 64. & *ſequent.* & *Sect. III. num.* 112.

244 Y aunque el Convento quiera dezir, que el no hallarſe en el Inventario eſcrita la Caſa, y Huerto, no puede eſtorvar el que ſupla, y valga, in vim Deſcriptionis, aut Ratiocinij ad reddendam rationem hæreditatis D. Franciſci, ex eo, que quando le hizo no tenia noticia de ella; adhùc, quod hoc eſſet verum, hæc aſſertio non poteſt illi ſuffragari, quia poſt notitiam, & comperitionem, le debia aver añadido à èl, aut Ratiocinio, ò à lo menos à las Quentas que avia preſentado, vt de illa haberetur ratio, ad Text. *in dict. leg.* 82. & *dict. leg.* 1. §. *Officio*, Baeça *dict. cap.* 2. *num.* 182. Socin. *in conſ.* 190. *num.* 2. verſ. *Tertio, volum.* 2. Y aſsi, no aviendole hecho, videtur eſſe in dolo, nam in dolo eſt, qui non facit quod tenetur facere; Baeça *dict. cap.* 2. *nu.* 174. & in dolo etiam eſſe videtur, qui tempore reddendę ratio-

nis

nis aliquid zelat, vel supprimit; Iasson. *dict. cons.* 219. *num.* 10.

245 Quanto mas; que el Inventario, como se lleva dicho, no es solo defectuoso, por la omission de la Casa, y Huerto, sino tambien por averse descripto en èl otras cosas confusamente, como es la cantidad, que se le estava debiendo à Don Francisco, por salario de Governador de Alicante, y Teniente de Governador de Valencia; quę vtique in similibus Descriptionibus, clarè, & distinctè est ponenda; Baeç. *in dict. cap.* 2. *num.* 173. Iasson. *in dict. cons.* 219. *num.* 5. *volum.* 2. Como tambien el aver omitido de escrivir otras, como son, las dozientas libras, que tenia Don Francisco en deposito, y la cantidad contenida en el Apoca, la qual, saltim despues de averla cobrado, como la cobrò, mucho antes de querer passar esta desalida, debia averla añadido, ò puesto en èl, ò à lo menos in Codice Rationum, ò Quenta, que presentava para ella; ad Text. *in dict. leg.* 82. Baeça *dict. cap.* 2. *num.* 182. Socin. *in cons.* 190. *num.* 2. vers. *Tertio, volum.* 2.

246 Ni la Quenta que hà dado, y presentado, es de ningun valor; por ser claramente diminuta, pues en ella tampoco pone las dichas 200. libras, ni la cantidad contenida en la Apoca, yà cobrada, mucho antes de ofreçerla, y presentarla; ni la Casa, y Huerto, y Pensiones que cobrò, ò tenia cobradas hasta el Año de 1677. en que la ofreciò, y presentò; y para ser subsistente, y estimable, era preciso, ad minus, que contuviesse omnia, quę ex hæreditate pervenerunt ad eum, cum introibus, & exitibus, clarè, distinctè, expresè, & sigillatim; ad Text. *in leg.* 82. *ff. de Condict. & demonstrat.* Baeça *in dict. cap.* 2. *ex num.* 169. *& sequent.* Garcia *dict. cap.* 20. *ex*

num.

num. 22. *& seqq.* Socin. *dict. cons.* 159. *&* 190. *volum.* 2.

247 Y aunque el Convento quiera dezir, que el que la cantidad, que se le estava debiendo à Don Francisco, por razon del salario de Governador de Alicante, y Teniente de Governador de Valencia, no estè descripta con claridad en el Inventario, no puede estorvar, que sirva, y valga, saltim in vim Ratiocinij, aut Inventarij rationis, para darla buena, como solo tenga obligacion de darla de lo que percibiò, y llegò à sus manos; y assi, como dicha cantidad no la aya cobrado, no tenia obligacion de ponerla, nam sufficit enim cedere Iura in casu dimissionis; Cardinal. de Luca *de Hæred. discurs. 7. num. 7.* Como tambien, que no aviendo tenido noticia, al tiempo de formar, y presentar la Quenta de dicha Casa, y Huerto, tampoco faltò en ponerla: ni faltò en no annotar en ella las Pensiones, ò cantidad procedida de ellas, por no averlas cobrado, no obstante que Nicandro Assio diga, y declare en su Reconocimiento, que desde que muriò Don Francisco las percibiò el Convento.

248 Toda esta assercion, y escusa, es bien poco relevante, para conseguir el Convento, que hà dado buena razon, y salida: Porque el dezir los Doctores, que semejantes partidas, no cobradas, como dize el Convento ser la tocante al salario de Governador de Alicante, y Teniente de Governador de Valencia, no se debe dar formal Quenta, y que se satisfaze cedendo Iura; esto se entiende, que en quanto à la paga de el reliquado, en orden à ellas, præcisa in omni reditionis ratione; Menoch. *dict. cas.* 209. *num.* 21. Pegas *Variar. resolut. tom.* 1. *resolut.* 3. *num.* 727. *& seqq.* que satisfaze cedendo Iura: Pero

no,

no, què no sea preciso, vt bona ratio reddi possit, que no estèn escritas, y adnotadas, clarè, & distinctè, in Inventario, Rationis, aut in Ratiocinio, & Libro illarum; antes bien, es preciso lo estèn en dicha forma; vt cognosci possit veritas, aut falsitas, & sic status certus hæreditatis, y de ellas, en su caso, y lugar, se pueda tener la razon, como à tales, *dict. leg.* 1. *§. Officio, de Tutel. & rati. distrah.* Baeç. *dict. cap.* 2. *num.* 169. *& seqq.* Iasson. *in dict. cons.* 219. *num.* 5. & Barth. *dict. cons.* 150. *num.* 10. Socin. *dict. cons.* 159. *volum.* 2. Ademàs, y aunque fuesse cierto lo que absolutamente quiere dezir el Convento, aun no puede dezir, y pretender, que dà buena razon, y quenta; pues para esto era à lo menos preciso, que justificàra, y mostràra, lo que no haze, que el no estar cobrada, no hà sido por su culpa, y que en orden à ello hà puesto la solicitud, y diligencia conveniente: Cardin. de Luca *in dict. discurs.* 7. *ex num.* 8. *& seqq.* Bas. *dict. cap.* 29. *num.* 68. Socin. *dict. cons.* 24. *num.* 39. *volum.* 1.

249 Y en orden à la Casa, y Huerto, y Pensiones, y fuesse cierto lo que dize en este particular, tanto lo vno, como que no tuvo noticia de èl, hasta el Año de 1682. como lo otro, de que no cobrò sus Pensiones; tampoco dicha assercion le puede sufragar, en orden à dar buena quenta, y librarse de responder, y ser convenido por Doña Esperança; pues aviendo tenido noticia de èl, y entrado en su poder en el Año de 1682. debia, como se lleva dicho, averle puesto, y anotado en èl, aut in Ratiocinio, ò à lo menos en la Quenta que avia presentado, vt de illo haberetur ratio; ad Text. *in dict. leg.* 82. *ff. de Condict. & demonstrat. & dict. leg.* 1. *§. Officio, ff. de Tutel. & ration. distrah.* Baeç. *dict. cap.* 2. *num.* 182.

Gutierrez *de Tutel.* 3. *part. cap.* 1. *num.* 76. Soccin. *in dict. consf.* 190. *num.* 2. vers. *Tertio.* Y respecto de las Pensiones, aunque no las huviesse cobrado el Convento; ad minus, tambien debia justificar, y mostrar, lo que no haze, aver puesto solicitud, y diligencia en su repeticion, y cobrança; Cardinal. de Luc. *dict. discurs.* 7. *num.* 8. *& seqq.*

250 Quanto mas, que lo que dizen los Doctores, en orden à que el Heredero no està tenido à dar razon de las deudas de la herencia no cobradas, y que satisfaze cedendo Iura, y entregando à los Acreedores los Instrumentos que de ellas tuviere en sus manos, puede proçeder, y proçede en el Heredero, que hà adido la herencia con Inventario; ex eo, quod Hæres cum Inventario se habet, vt Custos, & Depositarius bonorum Defuncti, & potest dimittere illa; Fontanell. *decis.* 46. *ex num.* 11. *& seqq.* Altograd. *cons.* 62. & Inventarium conservat eum, ita indemnem, vt liber, & illum ab omni molestia, etiam nudi facti, & sic non tenetur debita hæreditaria exigere, nec pro eis litigare; Roland. à Valle *de Inventar. part.* 4. vers. *Hæres.* Lo que no proçede, ni se verifica en el Heredero, en los terminos que hablamos, cum iste sit propriè Hæres, & dimittere non potest bona, & tenetur ad onera Defuncti, & potest molestari, & pati pro eis easdem molestias, quas Defunctus; Iasson. *in dict. leg. fin. Cod. de Iur. deliber.* Velasc. *dict. consultat.* 52. *ex num.* 1. Y assi, este no satisfaze, ni se libra cedendo Iura, sino que tenetur debita exigere, aut litigare pro eis: & si non mavult, suprà dorsum suum cadet; Monticul. *de Inventar. cap.* 9. *num.* 30.

251 Allegase à todo lo dicho, que aunque de las Pensiones, hasta el Año de 1682. formalmente

el

Don Luis en paga de lo que el Convento le podia alcãçar por el censo, le huviesse de firmar, y hazer donacion de vna casa sita en la Parroquia de San Andres de dicha Ciudad à las espaldas del Sagrario de dicha Iglesia, que confronta con la Abadia de dicha Iglesia, y con casa de Geronimo de Caspe Generoso; y por las espaldas con la Plaçuala dicha de las Moscas; y que los alquileres de la casa avian de servir para alimentos de vnos hijos naturales de Don Francisco.

46 Geronimo Molina, dict. fol. 71. dixo ser verdadero el capitulo, añadiendo lo que tiene depuesto en los interrogatorios en orden al cõvenio en q̃ intervino como tercero. Y Mossen Francisco en el fol. 75. que es verdadero el capitulo por las razones dichas en los interrogatorios, y sobre ello aver llevado algunos recados à Don Luis Pallas.

Capitulo 5. fol. 60. fol. 71. B.

47 Que en execucion de lo sobredicho Don Luis Pallas hizo la donacion al Convento; y este le hizo el quitamiento del censo, sin aver recibido mas cantidad que la sobredicha casa, y que es verdad. Y Geronimo Molina en el fol. 71. dixo ser verdadero el capitulo por aver sido medianero en el trato, y aver recibido el quitamiento. Y Mossen Francisco Ros, fol. 75. ser verdadero el capitulo por las razones dichas, y por averse hallado presente al quitamiento, y à la donacion.

Capitulo 6. fol. 60. & fol. 71.

48 Que despues dicho Convento precediendo publica subastacion, y las demàs solemnidades necessarias, vendiò dicha casa à Doña Mencia Valeriola, por precio de 1600. libr. como à dadora de mas precio, y

el Convento no huvieſſe de dar razon, y hazerſe Cargo de ellas, por no averlas cobrado, como dize; ſe le debia hazer, añadiendo, ad minus in Codice Rationum, ò en la Quenta, las percibidas, ò que pudo percibir, ò por ſu negligencia no percibiò, deſde dicho Año de 1682. haſta el de 1685. que poſſeyò dicha Caſa, y Huerto, en ſeguida de la Declaracion de Nicandro Aſsio, haſta que le tranſportò à Doña Vicenta; Baeça *de Decim. dict. cap.* 2. *num.* 184. Gutierrez *de Tutel. part.* 3. *cap.* 2. *num.* 94. Menoch. *dict. caſ.* 209. *num.* 33. Socin. *in dict. conſ.* 190. *num.* 2. verſ. *Tertio, volum.* 2. *& in conſ.* 92. *num.* 7. *volum.* 4.

252 Con que reſultando por todo lo dicho, que el Convento, en eſta deſalida, y Quenta, que pretende dar de la herencia de Don Franciſco, no hà obſervado, ni obſerva los requiſitos, que ſe requieren para toda buena redicion de razon, y que la que dà, es confuſa, intrincada, diminuta, y doloſa, zelando, y nò manifeſtando en ella muchas coſas de la herencia; de ſuerte, que ningun Entendimiento humano puede concebir, y entender, què es lo que hà entrado en ſu poder? Què es lo que hà ſalido? Y quanto ſobra? No puede dezirſe, que dà, ni hà dado buena ſalida, y razon, ni el Convento poder pretender, que la que dà es tal; Baeç. *dict. cap.* 2. *ex num.* 169. Garcia *dict. cap.* 20. *ex num.* 22. Bondenius *Collect. de Iur. Controverſ. collect.* 42. *ex num.* 61. *& ſeqq.* Noguerol. *allegat.* 33. *ex num.* 16. Pegas *dict. reſolut.* 3. *ex num.* 704. Valenç. *conſ.* 147. Menoch. *dict. caſ.* 209. Iaſſon. *in dict. conſ.* 219. Socin. *in conſ.* 24. *num.* 37. *& ſeqq. lib.* 1. *& conſ.* 159. *& conſ.* 190. *volum.* 2.

253 Tambien ſe allega à todo lo dicho, que en los terminos que hablamos, con mayor dificultad pro-

proçede, y tiene lugar la desalida, que pretende dàr el Convento; pues no puede vsar de la relaxacion, y dexacion de bienes, para que de ellos se satisfaga Doña Esperança de su Credito, sino que tenetur respondere illi, ad minus in quantum suppetunt; cum sit Hæres, & propriè, & qui semel est Hæres, semper est Hæres; *leg. Ei, qui solvendo, ff. de Hæred. action. leg. Et sine, §. Sed quod Papinianus, ff. de Minorib.* Gonçalez Flores *Variar. Resolut. cap. 32. num. 7.* & alij citati, *num. 113.* & in eum transeunt omnes actiones, tàm activę, quàm passivę, & conveniri, & molestari potest, sicut ipse Defunctus; Iasson. *in dict. leg. fin. Cod. de Iur. deliber.* Velasc. *consultat. 52. num. 1.* Salgad. *in Labyrinth. Creditor. part. 2. cap. 1. ex num. 1. & seqq.* Bondeni. *de Iur. Controvers. colluct. 1. ex num. 19.* & hæreditas addita repudiari non potest, maximè in præiudicium Creditorum, quibus per additionem contra Hæredem est Ius quæsitum; cum per additionem censeatur contrahere cum illis; Bondeni. *dict. colluct. 47. num. 56. & 57.* & alij citati, *in dict. num. 113.*

254 Ex quibus omnibus, venit dicendum, que el Convento, por qualquier camino que quiera elegir, no puede dar buena salida, y librarse de poder ser convenido, & respondere à Doña Esperança por su Credito; pues si està tenido à hazer Inventario, queda demonstrado, que el que hà hecho es nulo, è ilegitimo, & sic quod tenetur respondere, & solvere, & quod non potest dimittere bona, neque intendere darè deseixistam, *ex dictis in §. II.* y que aunque no fuesse nulo, no la dà buena, y legitima, *vt in hoc §. Vltim. Sectione II. & III.* y que sino està tenido hazerle, esto no obstante, attento Iure, no puede darla respecto de Doña Esperança, cum teneatur ex

illo

illo ſolvere in ſolidum Creditoribus; ad Text. *in dict. leg. Quæ Dotis, ff. Solut. Matrimon.* Como tambien, que aun pueſto Caſo, de que no eſtè tenido Iure iſto attento, niſi ſolvere illis, in quantum ſuppetunt vires hæreditariç, que la Quenta, que pretende dar, es nula, è in ſubſiſtente, tamquan in folle; Menoch. *dict. caſ.* 209. *num.* 14. *&* 15. Mayormente, quando contra ella militan tambien todas las razones ponderadas en la *Seccion III.* en quanto à los Cargos, y Deſcargos que haze. Y aſsi, eſpera Doña Eſperança, que la Sentencia, que ſe diò en la Real Audiencia de Valencia, declarando, que el Convento hà dado optimam deſeixitam, ab hoc iuſtiſsimo, & Supremo Senatus, ſe mejorarà, eo, revocarà, declarando, peſsimam dexeiſitam dediſſe, & quod poterit conveniri à Domna Sperantia, ratione ſui Crediti, repellendo pariter Exceptionem deſſertionis, quam vt refugium allegat; cum ex ipſis actis reſultet, quam ridicula, & futilis ſit, vt apparet ex dictis *in Facto, num.* 59. Maximè, cum agatur hæc Cauſa in hoc Senatu Supremo, & tales Senatus hanc Exceptionem parvi pendunt, ſi ex actis reſultat iuſtitia appellantis, vt in noſtro Caſu reſultat iuſtitia D. Sperantiç; D. Leo *deciſ.* 107. *num.* 8. *& ſeqq.* Avendañ. *in reſponſ.* 2. *n.* 6. verſ. *Vndecima Concluſio.* Et omnia ſubmittuntur C. S. S. C.

Lic. D. Dioniſio Rugerio, y Lercara.

[illegible] Conciliis [illegible]
[illegible] Doctores. [illegible]
[illegible] pudiesse [illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible] de Valencia [illegible]
el Convento [illegible]
[illegible]
revocar, declarando, [illegible]
[illegible] Convento [illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
hac Causa in hac Sancta [illegible]
[illegible]
[illegible]
D. [illegible]
[illegible]
[illegible]

[illegible]
[illegible]

que es verdad. Geronimo Molina en el fol 72. dize averlo oìdo, y que se refiere à los autos. Y Mossen Francisco Ros en el fol 75. y 76. dixo ser verdedero el capitulo por aver cobrado de dicha Doña Mencia las 1600. libr. que se dizen en el capitulo del precio de dicha casa, ò 1270. ò 1280. como à Syndico del Convento.

49 Y el Convento para mas justificar su pretensa salida en 9. de Junio 1680. como parece del processo, fol. 76. presentò pedimiento, diziendo en èl, que el dicho censo de 4500. libras cargado à favor de D. Iayme Calatayud, señor de Agres, el que despues perteneciò à Don Francisco, fue anulado por sentencia dada en la Real Audiencia de Valencia en 13. de Noviembre de 1673. absolviendo en ella al dicho Lugar, y al señor de èl, de la obligacion de pagar assi la propriedad, como las pensiones; y que de dicha sentencia suplicò el Convento à este Supremo Consejo, y obtuvo letras citatorias, y compulsorias; y que estando el processo en este estado convino con Don Luis Pallas de Vallebrera señor de Cortes, y del dicho Lugar de Agost, de que firmaria quitamiento à favor de dicho Lugar por mano de Don Luis de las 350. libr. que quedavan en propriedad del censo, y que Don Luis huviesse de hazer donacion al Convento de vna casa situada, y puesta en la Parroquia de San Andres de dicha Ciudad, à las espaldas del Sagrario de dicha Iglesia, con diversas cargas: y de ellas aver de alimentar de los alquileres vnos hijos naturales de Don Francisco, la que el Convento vendiò despues à Doña Mencia Veleriola de Armunia, por precio de 1600. libr. segun el auto recibido por Felix Avellaneda Notario en 31. de Octubre 1673. quedando el Convento con la obligacion de cumplir las cargas impuestas, y contenidas en la donacion como parecia del instrumento de venta por lo que

resul-

resultava, que en poder del Convento por entonces
no avia otros bienes de la herencia de Don Francisco;de
calidad, que aunque avia recibido el precio de dicha
casa,este estava absorvido por las cargas contenidas en
la donacion; y que aunque por lo dicho quedava justi-
ficada su desalida ad maiorem cautelam que dezia, que
por los creditos de dicha herencia que ha pagado el
Convento, no solo ha dado satisfacion de las 1600. li-
bras, sino que aun es acreedor de mucha mayor canti-
dad; porque primeramente el Convento ha pagado
150. libras, por el bien del alma de Don Francisco, y
3. libras, y 10. sueldos por la difinicion, en la que le fue
señalada por el Oficial de obras pias en 16. de Mar-
ço de 1673. entregò el Convento al Conde de Si-
rat, Comissario nombrado por dicho Oficial; y
consta averla recibido por la Apoca que se halla en es-
te processo, fol. Y que asimismo dicho Conven-
to se retuvo in solutum para si 1519. libr. 9. sueld. 5.
diner. por las causas contenidas en la condenacion he-
cha, y proveyda por el Justicia de dicha Ciudad en 8.
de Mayo 1673. que se halla en processo, fol. y
queda justificada por los instrumentos, y Apocas que
presentava; y que asimismo diò en descargo 1877. li-
br. 17. sueld. 5. diner. contenidas en otra condenacion,
proveyda por el mismo Justicia en 10. de Mayo 1675.
que se halla en el processo, fol. la qual queda justi-
ficada por los autos, y documentos que presentava, por
lo que vsando de la facultad que el Syndico del Con-
vento avia reservado en la escritura de desalida de po-
der añadir, corregir, y mejorar qualesquieres partidas
del cargo, y descargo, que se hazia en dicha escritura,
corregia la partida del cargo de 3500. libr. que se hizo
el Convento de lo procedido del quitamiento del cen-
so de Agost, por no aver recibido las cantidades ex-
pressadas en dicho quitamiento, sino solamente la casa
de

de que le hizo donacion dicho D. Luis con los cargos en ella expressados, como parece de los testigos produzidos por el Cōvento, y assi deberse regular la partida del cargo al valor de dicha casa, rebaxando de el los cargos con los q̄ se hizo la donacion al Convento; por todo lo qual se inferia, que en poder del Convento no solo no avia bienes de dicha herencia, sino que antes era acreedor contra la herencia de cantidades muy considerables, y assi ser innegable aver dado buena salida, y averse de mandar à los acreedores que no le molesten.

50 Y en justificacion de lo alegado, y dicho, parece que el Convento hizo presentacion de la copia del processo de execucion, que instò Don Francisco contra el Lugar de Agost, en que se halla la sentencia en que fue anulado el censo, y la suplicacion, y las letras citatorias, y compulsorias; y esta copia està in processu, ex fol. 80. vsque ad fol. 195. Secundo, hizo presentacion del auto de venta de dicha casa à Doña Mencia Valeriola de Almunia, por precio de 1600. libr. recibido por Felix Avellaneda en 30. de Octubre 1676. en el que se dize, que con licencia del Padre Provincial, y decreto hecho, y proveydo por el Governador la vendia à dicha Doña Mencia por el precio referido, y que perteneciò al Convento en virtud de la donacion q̄ de ella se le hizo por D. Luis Pallas, por auto recibido por el mismo Avellaneda en 14. de Setiembre 1675. la q̄ fue insinuada ante el Iuez Ordinario de dicha Ciudad, y le fue dada al Convento con diversos pactos, y cargas, las quales se hallan referidas en dicho instrumento, que està en el processo, fol. 195. & seqq.

51 Tertio, hizo presentacion del decreto hecho por el Oficial de obras pias en 16. de Março 1663. que se halla in processu, fol. 204. en que parece señalò 150. libr. las que se avian de distribuir en sepultura, y

Missas

Missas. Quarto, vna clausula de instrumento de division de los bienes de la herencia de Doña Isabel Maza de Vallebrera, Condesa de la Granga, y diversas Apocas, las quales se hallan in eodem processu, fol. 204.B. hasta el fol. 226. pretendiendo en ellas justificar las partidas que avia cobrado Don Francisco, como Syndico del Convento, y Procurador de Doña Luciana por la sexta parte de la herencia que le pertenecia à esta en los bienes de dicha Condesa de la Granja, contenidas en la referida condenacion hecha en 7. de Iunio 1673.

52 Pero es de notar, que en dicha condenacion se halla vna partida, en que se dize aver cobrado Don Francisco por vna de la sexta parte perteneciente à Doña Luciana de la herencia de dicha Condesa 904. libr. 7. sueld. 4. diner. como parecia del Apoca recibida por Geronimo Molina en 7. de Diziembre 1667. y por esta Apoca que se halla in processu, fol. 221. B. solo parece aver Don Francisco recibido à lo sumo 833. libr. sueld. 8. diner. Quinto, hizo tambien presentacion de diversos papeles, è instrumentos; y de vn processo de alimentos que se hallan in processu, fol. 226. B. & seqq. hasta 271. en justificacion de las cantidades contenidas en la condenacion de 10. de Mayo 1675.

53 Y aviendose alegado por vna, y otra parte, y formado diversos altercados, que por estar divididos, y no contener cosa relevante para esta causa se omiten, se passò à preferir sentencia, declarando aver dado buena salida el Convento, reservando à Doña Esperança los derechos de su dote para cobrarles de los censales relaxados, la que se publicò por Eusebio Benavides à 26. de Março 1685. de la qual sentencia suplicò Doña Esperança à V. Mag. en este Supremo Consejo, como consta del pedimiento de suplicacion, puesto en 4. de Abril de dicho año 1685. y se halla en el processo primiti-

mitivo à fol. 305. B. & seqq. Y en su nombre Juan Ibañez, Procurador de este Supremo Consejo, la introduxo ante V. Mag. en 14. de Março 1686. y pidiò se le concediera prorrogacion de fatales por quatro meses: y por V. Mag. se le concediò, cohartandola à tres, vt in processu supplicationis, fol. 1. y se le despacharon letras citatorias, y compulsorias en esta forma, y fueron notificadas al Convento, vt apparet in primitivo processu. fol.

54 Y Doña Esperança en pedimiento de 26. de Junio 1690. vt in processu, fol. 30. alegò agravios de dicha sentencia, en que se declarò aver dado el Convento buena desalida: porque los inventarios que hizo el Convento, estàn, y fueron hechos maliciosamente diminutos: porque en la herencia de Don Francisco recayò vna casa, y huerto, situados, y puestos fuera los muros de la dicha Ciudad de Valencia en la partida de San Vicente de la Roqueta, cuyos linderos por vna parte eran con el dicho Convento de San Vicente de la Roqueta; por otra con el huerto vulgarmente dicho de Troya, y por otra con el camino Real de Iativa; y que esta casa, y huerto fuesse de los bienes de Don Francisco era induvitable; pues aunque Don Francisco hizo venta de ella à Nicandro Asio, por precio de 1500. libr. por auto recibido por Luis Beltran, Notario de dicha Ciudad en 16. de Março 1663. que presentava en debida forma, esta venta fue simulada, y fingida, y se pagò el precio de ella de dineros propios de Don Francisco, por lo que no perdiò el dominio de dicha casa, y huerto, como lo confiessa, y reconoce dicho Nicandro Asio para resguardo de la herencia de Don Francisco, Calatayud, y de Sor Luciana, y Convento, por auto recibido por Francisco de Velasco y Soler, Notario en 12. de Noviembre de 1682. que presentava en forma debida en el que declara

clara esta realidad por lo que Don Francisco en tiempo que vivia cobrava el arrendamiento del dicho huerto, y casa; y que despues de su muerte lo cobrava Doña Luciana, y el Convento; y assi que no podia dicho Convento alegar ignorancia, mayormente quando aviendo sido executado por Doña Vicenta Monserrat por cierto censo, y pensiones caìdas como detenedoras, y posseedoras de dicha casa, y huerto, aviendo precedido decreto, y permisso, con provision del Governador de dicha Ciudad, y Reyno, le vendieron à dicha Doña Vicenta por 1700. libr. como parecia del auto de venta, y transportacion hecho, y recibido por Ponciano Navarro, Notario de dicha Ciudad en 8. del mes de Mayo de 1665. Y que no solo dicho Convento no avia puesto, y añadido dicha casa, y huerto en el inventario, sino tambien avia omitido, y dexado de escrivir otros bienes que la aumentavan, como eran diversas cantidades de la herencia de la Condesa de la Granja, que avia percibido como heredero de Don Francisco; y en especial la contenida en la Apoca que otorgò Sor Luciana Calatayud recibida por Geronimo Molina en 23. de Noviembre de 1673. la qual se halla en el processo de demanda de dote, fol. 126. Y porque aun en caso que huviesse hecho el Convento buenos, y legitimos inventarios, debia averse hecho cargo de todos los bienes de la herencia de Don Francisco, y no lo avia hecho, y assi no poderse dezir aver dado buena salida, que por estas razones, y otras, que se debia revocar dicha sentencia, y declarar aver el Convento de pagalle las cantidades que se le estavan debiendo por razon de su dote, y aditamento vna, cum fructibus, &c. Y en justificacion de lo alegado, y dicho en el referido pedimento Doña Esperança presentò los instrumentos siguientes. Primo, vn instrumento de venta hecho por Don Francisco Calatayud à Don Ni-

can-

candro Aſsio recibido por Luis Beltran Notario de Valencia en 16. de Março 1663. que eſtà en la pieça corriente à fol. 37. en el que parece, que Don Franciſco vende à Don Nicandro por 1500. libras moneda de dicho Reyno, vna caſa, y huerto, ſituados, y pueſtos fuera la Puerta de San Vicente, Parroquia de San Martin, cuyo dominio directo era del Convento, y Monaſterio de San Vicente de la Roqueta, con obligacion de pagarle 3. libr. de dicha moneda por cenſo, & cum pleno iure emphyteutico, & fatica, los q̃ confrontavan por vn lado con dicho Convento de San Vicente de la Roqueta, y por el otro con las paredes del huerto de Don Chriſtoval de Cavanillas, vulgarmente llamado de Troya, y por frente con la caſa de Paulo Livillo, y de Saldt-Viuda, calle enmedio de San Vicente, y el inſtrumento ſe halla in proceſſu de ſupplication, fol. 37.

55. Tambien hizo preſentacion de otro inſtrumento de reconocimiento hecho por Don Nicandro Aſsio en favor de Don Franciſco, y de Doña Luciana ſobre dicha caſa, y huerto, que eſtà en dicha pieça, fol. 36. y fue recibido por Franciſco Velanco y Soler, Notario de dicha Ciudad de Valencia en 12. de Noviembre 1682. en el que parece, que Nicandro Aſsio declara, y reconoce, que la venta que le hizo Don Franciſco Calatayud de la caſa, y huerto, ſito, y pueſto en la partida de San Vicente de la Roqueta, por inſtrumento recibido por Luis Beltran, Notario, en cierto dia, y con las limitaciones en èl mencionadas, y expreſſadas, por precio de 1500. lib. al qual ſe referia, que dicha venta fue fingida, y ſimulada, y que en ella ſolo acomodò el nombre, y que el precio le pagò de dineros del dicho Don Franciſco; y que eſta realidad la reconociò en vn papel firmado de ſu mano, y por averſe perdido dicho inſtrumento, como tambien porque mientras viviò D.

Fran-

Francisco percibia los arrendamientos de dicha casa, y huerto; y despues de su muerte, que los hà cobrado Sor Luziana Villarrasa, Monja Protessa del Convento de Santa Maria Magdalena de dicha Ciudad de Valencia, su hermana; y asi, atendida la verdad, que reconocia dicha casa, y huerto à favor de Don Francisco, por no tener èl interesses ningunos en ellos, y averles quedado todos los derechos salvos à los dichos Don Francisco, y Doña Luziana, por ser dicha venta fingida, y simulada, y pagado su precio de dineros propios de Don Francisco.

56 Asimismo hizo Doña Esperança presentacion de otro Instrumento de venta, y transportacion, que hizo el Convento de la dicha casa, y huerto, por precio de 1700. libras, à Doña Vicenta Monserrat, y Crespi, por razon de ciertas pensiones, y vn Censo del, que era especial hypoteca, respecto, que aviendo instado, por razon de ello, en diez y siete de el Mes de Octubre Mandamiento Executorio por la Corte del Iusticia de la Ciudad de Valencia contra Don Iayme Calatayud, y Doña Leonor Pallàs, y de Guzman, y señaladamente contra Don Nicandro Asio, Priora, y Monjas de dicho Convento de Magdalenas, como à detenedoras, y posseedoras de vna Casa, y Huerto, sitos, y puestos en la Calle de San Vicente, fuera los Muros de dicha Ciudad, que confrontavan con el Huerto de Troya, con el Convento de San Vicente de la Roqueta, y camino de Xativa, cuyo dominio directo era del dicho Convento de San Vicente, y con obligacion de pagarle todos los Años tres libras censo, con laudemio, y fadiga, y averse declarado en la Real Audiencia de Valencia, en donde se variò, y avocò, por Sentencia dada en 23. de el Mes de Março de el Año de 1685. valer, y tener dicho Mandato contra èl, celebraya dicha venta, y transportacion à favor de Do-

ña Vicenta, la qual les tomò en pago, tanto por respeto de las pensiones, como por el capital, preçediendo para ello Decreto del Governador de dicha Ciudad, como pareçe del dicho Instrumento, que se halla en el mismo Processo *Supplicationis*, *fol.* 103. *& seqq.*

57 Y para mas justificar, que la dicha Casa, y Huerto era, y recayò en la herencia de Don Francisco, no obstante la venta que de ella hizo à Nicandro Assio, presentò, y reproduxo los Instrumentos siguientes. En primer lugar, el Testamento de Don Francisco Calatayud Mayor, recibido por Ioseph Calatayud, Notario, en diez de Octubre del Año de 1636. y se halla en el Processo de Desalida, *fol.* 140. *& seqq.* y hà sido produzido por la contraria, en la Pieça que presentò, y està inserta en dicho Processo, sobre la valididad del referido Censo del Lugar de Agost, de 4500. libras, en el qual Testamento pareçe, que D. Francisco instituyò por heredero à Don Carlos Calatayud su hijo, y de Doña Iosepha Bosch, su primera Muger, con pacto, y condicion, de que si muriesse sin hijos legitimos, y naturales, huviesse de dexar los bienes à sus Hermanos, que eran Don Diego, Don Francisco, y Doña Luziana, hijos de Doña Aldonça Villarrasa, su segunda Muger, y no à los Parientes de Doña Iosepha Bosch, su Muger primera. En segundo lugar presentò vn *Item*, del Inventario que hizo Don Carlos Calatayud, de la herencia de su Padre Don Francisco, recibido por Paulo Pereda, en treze de Março de el Año de 1637. *vt in Process. Supplication. fol.* 118. en el qual pareçe confessarse, y dezirse, recaer en dicha herencia vna casa, y huerto, situado fuera los Muros de la Ciudad de Valencia, en la Calle de San Vicente, que alindava por vna parte con el Convento, y Monasterio de San Vicente de la Roqueta, y su huerto, y por otra con el huerto de Don Christoval Cabanillas, dicho de Troya, y

por

por la parte de enfrente con la Calle dicha de San Vicente. En tercer lugar hizo tambien reproduccion de vna Sentencia, ò Declaracion, dada por el Iusticia de la Ciudad de Valencia, en 19. de Febrero de 1647. en que se declarò: Aver sucedido Don Francisco Calatayud, Iure Vinculi, en los bienes de Don Francisco su Padre, tàm Iure proprio, como por intermedias Personas de Don Diego Calatayud su Hermano, por averle instituìdo heredero en su Testamento, recibido por Tomàs Zaragoçano, Notario, en 20. de Noviembre de 1637. y de Doña Luziana su Hermana, por averle tambien esta instituìdo heredero, en el Testamento que hizo ante Professionem, recibido por Francisco Morales, Notario, en cinco de Febrero de 1639. respecto de no aver dispuesto en sus Hermanos, como prevenia su Padre Don Francisco, aviendo instituìdo solo heredero à Don Diego; y esta Sentencia tambien hà sido produzida por el Convento, en la dicha Pieça, y Pleyto, sobre la valididad de el referido Censo de 4500. libras. *fol.* 154. *& seqq.* En quinto lugar presentò el Testamento de Don Diego, en el que pareçe, aver instituìdo heredero à Don Francisco, recibido por dicho Tomàs Zaragoçano, en el referido dia 20. de Noviembre de 1637. En sexto lugar assimismo hizo presentacion de la Clausula testamentaria, ò de herencia de Doña Luziana, segun el Testamento que hizo ante Professionem, à dos de Febrero de 1639. recibido por dicho Morales, en el que pareçe, aver instituìdo heredero à D. Francisco, *in Process. Supplication. fol.* 188. En septimo lugar presentò dos Apocas; la vna de 28. del Mes de Agosto del mismo Año, en las quales pareçe dezirse, que dicha casa huerto era de Don Francisco, y que de el precio de su arrendamiento pagò, por manos de Vicente Rumbau, Arrendador de el, ciertas cantidades, por las pensiones de

vn

vn Cenſo, al Monaſterio, y Convento de la Santiſsima Preſentacion, de Religioſas Auguſtinas Recoletas de dicha Ciudad de Valencia, *in dict. Proceſ. fol.* 194. *&* 195. En octavo lugar preſentò tambien otras dos Apocas; vna de treze del Mes de Abril del Año de 71. y otra de 23. de Iulio del miſmo Año, *in eodem Proceſſ. fol.* 196. *&* 197. en las que tambien pareçe dezirſe, y conſtar, ſer dicha caſa, y huerto de Don Franciſco, y que del precio de ſu arrendamiento, por manos del ſobredicho Rambau, Arrendador, aver pagado otras cantidades, por las penſiones de cierto Cenſo, al miſmo, y ſobredicho Monaſterio.

58 El Convento, pretendiendo evadir la fuerça, y eficazia de la juſticia que aſsiſte à Doña Eſperança, por no reconoçer medio eficàz cõ que vençerla, paſsò à alegar, y oponer: Que la Suplicacion, que interpuſo de la Sentencia, que ſe diò contra ella en la Real Audiencia, avia paſſado en deſierta.

59 Y la inſubſiſtencia de eſta pretenſion ſe convençe, en viſta de que la Sentencia ſe publicò en 26. de Março de 1685. y que por Doña Eſperança ſe ſuplicò de ella en quatro de Abril del dicho Año, y que en el dia 14. de Março de 1686. la introduxo ante V. Mag. en eſte Supremo Conſejo, y ſe le concediò Prorogacion de fatales, por termino de tres Meſes, *vt apparet in Proceſſu, fol.* 1. ibi: *Fiat Prorogatio petita, per terminum trium Menſium.* Y aviendo pedido otra Prorogacion en 6. de Iunio de 1686. ſe le concedieron dos Meſes mas, *vt apparet etiam ex petitione poſita in Proceſſu, fol.* 16. por lo que ambas Prorogaciones contienen el termino de cinco Meſes, los quales fenecian en 4. de Setiembre del miſmo Año; con que aviendo preſentado los Proceſſos en ocho de Agoſto del miſmo Año, como pareçe del Pedimiento, que ſe halla *fol.* 20. y en el miſmo dia ocho aver pueſto Pedimiento en poder

del

del Escrivano, concluyendo esta Causa, y en el dia 12. averse hecho la Provision de *Portetur, & intimetur, vt in Processu, fol. 20. & 21.* se sigue, ser evidente, ex computatione enim temporis solet oriri vera resolutio Iuris, Mantic. *de Tacit. & ambig. conventi. lib. 13. tit.* 15. que esta Causa fuè introduzida, y concluìda dentro de los fatales, y que la excepcion de desercion, que opone el Convento, es totalmente irrelevante, y queda excluìda.

60 En vista, pues, de este hecho, cum ex facto ius oriatur, *leg. ex Plagis, §. In clivo, ff. ad Leg. Aquil. leg. Quidam referunt, ff. de Iur. Codicillor.* Mantic. *de Coniectur. vltim. voluntat. lib. 4. titul. 5. num. 26.* pareçe, que V. Mag. se hà de servir revocar dicha Sentencia de la Real Audiencia de Valencia, dada à favor del Convento en 26. de Março de 1685. y declarar: No aver dado buena salida de los bienes, y herencia de Don Francisco, y que puede ser convenido por Doña Esperança, por razon de lo que se le està debiendo por su Dote, y aditamento, vna cum fructibus, segun hà sido condenado en la Sentencia de Demanda de Dote, publicada *en cinco de Noviembre de* 1679. que passò en juzgado, *vt suprà num.* 7. y se justifica con las razones, y consideraciones siguientes:

§. I.

Que el Convento no hà hecho bien, y legitimamente el Inventario de los bienes, y herencia de Don Francisco: Y consiguientemente, que el que hà hecho es de ningun efecto, y valor.

61 El Inventario, para ser bien, y legitimamente hecho, hà de ser solidado, segun la forma, y

observacion que prescrive el Emperador Iustiniano, en sus Constituciones, especialmente en la *Ley fin. Cod. de Iur. deliberand. §. Et si præfatam*, ibi: *Et si præfatam observationem Inventarij faciendi solidaverint hæreditatem sine periculo habeant*. Et in *§. Sin vero postquam*, ibi: *Tunc ex ipso, quod Inventarium secundum formam præsentis Constitutionis, non fecerint*. Authentic. *de Hæredib. & falcid. titul. 1. collation. 1. §. Si vero*, ibi: *Si non fecerit Inventarium secundum hanc figuram sicut prædiximus*; *§. fin. Institutionum*, *de Hæred. qualitat. & different*. ibi: *Sed nostra benevolentia commune omnibus subiectis Imperio præstitit hoc beneficium, & Constitutionem, tàm equissimam, quàm nobilissimam scripsit, cuius tenorem si observaverint Homines, &c.* Forus *final. de Repudiand. hæreditat.* ibi: *Salvu benefici de Inventari al Hereu, si feit lo avrà segons rahò*; Dom. Leo *decis. 107. num. 20.* ibi: *Hoc est secundum dispositionem Iuris Cæsarij, quam servamus in Regno, non vt Legem, sed vt rationem naturalem Textus in leg. fin. C. de Iur. deliber. Et præsertim in §. Sin autem dubius*, ibi: *Sin autem dubius est vtrum admittenda sit, necne Defuncti hæreditas, non putet sibi esse necessariam deliberationem, sed adheat hæreditatem, vel sesse immiceat omni tamen modo Inventarium ab ipso conficiatur, vt intra triginta dies post apertas Tabulas, vel postquam nota fuerit ei apertura Tabularum, vel delatam sibi abintestato hæreditatem cognoverit numerandos, exordium capiat, Inventarium super his rebus, quas Defunctus mortis tempore habebat, & hoc Inventarium intra alios sexaginta dies modis omnibus impleatur, sub præsentia Tabulariorum, cæterorumque, quia ad huiusmodi confessionem necessarij sunt.*

62 Con que no aviendo el Convento hecho, y solidado el Inventario de los bienes, y herencia de

Don

Don Francisco, segun la observacion de la disposicion
de Iustiniano, *in dict. §. Sin autem dubius*, se sigue, que
no hà sido, ni està bien, y legitimamente hecho, y consi-
guientemente, que no es de ningun valor; *leg.* 1. *Cod.*
de Prædijs, lib. 10. ibi: *Infirma erit venditio si hæc*
fuerit forma neglecta. Guid. Pap. *cons.* 43.

63 Y que el Convento no le aya hecho, y so-
lidado, segun la forma, y observacion del dicho *§. Sin*
autem dubius, dict. leg. fin. es fixo, y constante; pues en
èl se prescrive, y dize, que en el Inventario se han de
contener, y escrivir todas aquellas cosas que tenia el
Difunto al tiempo de su muerte, ibi: *Exordium capiat*
super his rebus, quas Defunctus habebat tempore mor-
tis, descriptio enim omnium rerum hæreditarium, est
de forma, atque essentia, & substantia Inventarij; Can-
cer. *Variar. Resoluti. par.* 3. *cap.* 2. *num.* 51. *& seqq.*
Castillo *de Aliment. cap.* 30. *num.* 29. Andræolus
controvers. 242. *num.* 7. Phanuti. *de Inventar. part.* 3.
num. 74. Carol. Antoni. de Rott. *conclus.* 20. *num.* 7.
Roland. *de Invent. part.* 3. vers. *Quæ de forma, & so-*
lemnit. Thesaur. *Quæst. For. quæst.* 10. *num.* 25. *lib.* 1.
Patavi. *in cons.* 33. *num.* 5. *& cons.* 82. *num.* 6. Honde-
deus *consultat.* 34. *ex num.* 9. *& seqq.* Fabius Turret.
in suo celebri consil. 47. *vol.* 2. quem sequitur, & laudat
Fabius de Ann. *in cons.* 96. *lib.* 2. Y el hecho por el
Convento, no contiene, ni en èl se hallan descriptas to-
das aquellas cosas que tenia Don Francisco al tiempo
de su muerte: Con que es fixo, y constante dezirse, no
averle hecho, y solidado, segun dicha observacion, y
forma, *dict. leg. fin. §. Et si præfatam*, verbo, *Solida-*
verint; & ibi Gloss. *Id est, in solidum omnia Capitula*
Inventarij observaverint.

64 Y que en èl no se hallen descriptas todas las
cosas que tenia Don Francisco al tiempo de su muerte,
no pareçe puede aver duda. Lo primero; porque no

se

se halla descripto, y anotada en èl, vt ex ipsa scriptura patet, *leg. Ad probationem, Cod. de Probation.* ibi: *Tenor Inventarij demonstrat*, la cantidad que le estava debiendo à Don Francisco, Victoriano Pico, por los derechos que tenia à los bienes, y herencia de Doña Elsa Maça, segun la obligacion que tenia hecha à su favor; *vt in facto, num.* 19.

65 El Convento, para evadirse de la eficazia, y fuerça de esta razon, y de sus efectos, dize, que no estava obligado à descrivirla, nã nomina Debitorum, non sunt describenda, sino es en caso, que en la herencia se hallen Instrumentos de ellos, como en èl solo se ayan de escrivir, y poner aquellas, quæ inveniuntur, & reperiuntur in hæreditate, & manibus apprehendi, & tangi possunt, quod verificari non potest in nominibus, Surd. *decis.* 222. *num.* 6. vers. *Ad sui, & seqq.* Cancer. *Variar.* 3. *part. cap.* 2. *num.* 39.

66 Y esta evasion queda convencida. Lo primero; porque la opinion mas cierta, y verdadera, es, que nomina Debitorum, se debẽ descrivir en el Inventario, licet apud Defunctum Instrumenta non inveniantur, cum in Inventario iura, & actiones, poni, & scribi debeant; Bald. *in leg. fin. §. Cum igitur, num.* 8. *Cod. de Iur. deliber.* Velasc. *in consult.* 52. *num.* 47. Alderic. *de Hæredib. titul.* 10. *num.* 50. Roland. *de Inventar. part.* 3. *in q. quæ incipit: Similiter nomina Debitorum*, Sebastian. Mantic. *de Inventar. cap.* 2. *n.* 6. vers. *Vlterius.* Y se afiança esto con la consideracion, de que esta palabra, *res*, es general, y comprehende *iura, & actiones, leg. Rei appellatione, ff. de Verbor. significat.* ibi: *Rei appellatione, & causæ, & Iura continentur, leg.* 1. *ff. de Rebus Credit.* & ibi DD. Petr. Gregor. *Syntagmat. Iur. lib.* 1. *part.* 1. *cap.* 1. *num.* 2. Roland. à Valle *de Inventar. part.* 3. *in q. quæ incipit: Similiter nomina Debitorum*, & hæreditas est nomen

Iu-

Iuris comprehendens, tàm corporalia, quàm incorporalia, ita vt dari posſit ſine vllo corpore, aut re manu tangibili, *leg. Hæreditas, ff. de Petitione hæreditatis*; & eſt ſucceſsio in vniverſum ius, quod Defunctus *habuit*, non vero, quod tenèt, aut tenuit, *leg. Nihil aliud, ff. de Verbor. ſignific.* ibi: *Nihil aliud eſt hæreditas, quàm niſi ſucceſsio in vniverſum ius, quod Defunctus habuit*, ac pariter etiam iura, & actiones habentur, *leg. Rem 52. de Adquir. rer. domin.* ibi: *Actionem habemus, leg. Apud ſe*, ibi: *De quo habet actionem, ff. de Verbor. ſignificat.* Et verbum habere, etiam propriè cadit in his rebus, quę non poſsidentur, *leg. Habere, de Verbor. ſignificat.* & ibi Gloſſ. in verbo, *Emerit*, ibi: *Sive ex alia cauſa, ſive poſsideat, ſive non*; ſe ſigue, que Iura, & actiones & nomina, que el Difunto, habet en tempòre mortis, las debe el Heredero poner, y eſcrivir el Inventario, licet Inſtrumenta illorum, non reperiantur in hæreditate, quidquid dicant Surdus, & alij, cum tenor huius Conſtitutionis, qui eſt obſervandus, *§. fin. Inſtitution. de Hæred. qualitat. & differ.* ibi: *Cuius tenorem ſi obſervaverint Homines* illis conveniant, vt ex preſsè dicunt licet, non his argumentationibus, Sebaſtianus Montic. *de Inventar. dict. part. cap. 2. num. 6.* verſ. *Vlterius*, Roland. à Valle *in dict. q. qua incipit: Similiter nomina Debitorum*, Angel. Huvald. de Peruc. *in Tract. de Inventar. num. 19.*

67 Sin que obſte dezir el Convento, que eſta aſſercion pudiera proçeder, en caſo que huviera tenido noticia, quando hizo los Inventarios, de dicha cantidad; pero no aviendola tenido, como no la tuvo, no es dable dezir, que por no averla deſcripto, no hà hecho bien el Inventario, ſolidandole ſegun la obſervacion preſcripta por Iuſtiniano en dicha Conſtitucion.

68 Pero la inſubſiſtencia de eſta evaſion ſe manifieſta ex ſeqq. Porque ademàs, que el Heredero ſe pre-

ſume tener noticia de las coſas de la herencia, cum eas teneatur inveſtigare, para ponerlas en el Inventario; Authent. *de Hared. & falci.* ibi: *Cautè omnia agendo,* Abb. *in conſ.73.num.7.* verſ. *Nam, lib.2.* Phanuti. *de Inventar. part.3. num.49.* ſe dize, que la deſcripcion de las coſas en el Inventario, es de forma illius; Andræol. *in dict. controverſ. 242. num.7.* Phanut. *de Inventar. part. 3. num. 74.* Turret. *in dict. ſuo celebr. conſil.47. volum.2.* Fabius de Anna *in conſ.96. lib.2.* & alij citati. Luego, aunque fueſſe cierto, que no huvieſſe tenido noticia de dicha cantidad, no hallandoſe eſcrita, no por eſſo el Inventario ſe puede dezir bien hecho, cum in eo non ſint in ſolidum obſervata omnia Capitula Inventarij, vt dicit Gloſſ. in dict. verb. *Solidaverit,* nam in omiſsione forme error, aut ignorantia, non prodeſt Gloſſ. in verb. *Ambiguitatem, Cod. de Teſtament.* Natta *in conſil. 574. num. 9.* ibi: *Nec refert ſi per errorem, aut imperitiam, vel ſimplicitatem ſit omiſſa forma, aut ſolemnitas, quia actus nihilominus non valet, vt dicit pracedens Dominus Conſultor allegando Gloſſam in leg. Ambiguitatem, Cod. de Teſtament. Bald. in Rubric. Extra. de Iudici. in fin. Bald. in Additionib. in titul. de Tutorib. circa finem, verſ. Si Tutor, non fecit, vbi vult in omiſsione forma communem errorem non prodeſſe, pro cuius canfirmatione facit, quia in his omnibus, qua ſunt introducta pro forma actus, vel ad rigorem Iuris conſervandum, non parcitur Mulieri, & Ruſtico, vt per Barthol. in leg. 1. §. Nunciatio, ff. de Oper. nov. nunciati. Tradit Bald. Salicet. Alexand. & Moderni, in leg. Iuris ignorantia, Cod. Qui admitti.*

69 Lo ſegundo; porq̃ aun pueſto caſo, que dicha opinion, de que nomina niſi inveniantur Inſtrumenta, no ſe deben poner en el Inventario, ſea mas probable, es fixo, y conſtante, q̃ les hà, y debe poner el Heredero, poſt-

postquam exacta sunt ab illo, tamquam res de novo ad eius notitiam deventę. Phanut. de *Inventar. dict. part.* 3. *num.* 32. vers. *Sed exactum poni debet*, Surd. *dict. decis.* 222. *num.* 8. Cancer. *Variar. part.* 3. *cap.* 2. *num.* 40. Samini. *contro.* 41. *nu.* 41. Hodiern. *contro.* 5. *num.* 44. Luego aviendo cobrado el Convento dicha cantidad, como cō efecto la cobrò, y pareçe de la Apoca que de ella hizo, vt in facto, *num.* 19. no es dable el dezir, que no tuvo noticia de ella, cum factum proprium nemo præsumatur ignorare: Y no aviendola puesto, y descripto, como no lo està, se sigue, que dicho Inventario no està bien hecho, y solidado, segun la forma, y observacion de Iustiniano.

70 Sin que sea de relevancia dezir el Convento, que quando hizo los Inventarios, dicha cantidad no la avia cobrado, y assi, segun la mejor opinion, no estava tenido à ponerla, ni escrivirla en èl, por lo que el averla despues cobrado, y despues de su cobrança no averla añadido, ni descripto, no arguye, ni de ello se puede inferir, que los Inventarios no estàn bien hechos, nam quod factum est pro infecto haberi non potest, & quod abinitio est validum, ex supervinienti causa invalidari non potest, Bald. *in dict. leg. fin. Cod. de Iur. deliberand.*

71 La insubsistencia de esta ponderacion se convençe ex seqq. Lo primero; porque, como queda ponderado, la opinion mas segura, y firme, y conforme à Derecho, es, que las deudas, licet sint simplicia, se deben poner, y descrivir en el Inventario; vt præter citatos *suprà num.* 65. *&* 67. dicunt Angel. *in leg.* 1. *§. Hac stipulatio, col. penultim. num.* 22. vers. *Hæ adde, ff. Si cui plusquam, per leg. Falcid.* Petr. Gregor. *Syntagm. Iur. lib.* 46. *cap.* 3. *num.* 7. Plotu. *de in lit. Iur. §.* 5. *num.* 30.

72 Lo segundo; porque eo ipso, que aviendo

el

el Heredero cobrado las deudas, y no las pone, y descrive en el Inventario, se entiende tuvo noticia cabal de ellas, quando le hizo, y que no las descriviò, por ocultarlas, y substraerlas, y que persevera con este animo; sicut dicitur de eo, que no describe,, y pone en el Inventario aquellas cosas, que posteà reperta sunt, de que no poniendolas, ò añadiendolas, se presume tuvo noticia de ellas in tempore confectionis Inventarij, y que no las descriviò, por ocultarlas, y substraerlas, y que continùa en este animo; y asi, que el Inventario nunca fuè bien hecho; Guid. Pap. *de Confection. Inventar. num. 6.* vbi per hanc rationem expressè reprobat dictam Doctrinam Baldi, ide. Guid. Pap. *in consl. 43. ex num. 5. & seqq.* Odend. *dict. consult. 35. num. 29.*

73 Y à esto se llega la consideracion, de que qui semel est malus, semper præsumitur malus in eodem genere mali, *cap. Qui semel, de Regul. Iur. in 6.* Y asi, que el Heredero, que hà cobrado vna cantidad, tocante, y perteneciente à la herencia, y la oculta, ò zela, no descriviendola, ò añadiendola en el Inventario, se presume, que hà ocultado, y zelado otras cosas, igitur, &c.

74 Ni obstarà dezir el Convento, que la dicha cantidad la tiene añadida en el Inventario, *vt apparet in Processu Dexeixitæ, fol.* y asi, que mediando esta Adicion, no es dable dezir, que no hà hecho bien los Inventarios, como se retraiga al tiempo de su confeccion; *leg. à se toto, ff. de Hæredib. instituend.* Roland. *de Inventar. 4. part. in q. quæ incipit: Quid si Hæres.*

75 Pero esta evasion queda tambien convencida. Lo primero; porque la Adicion de alguna cosa al Inventario, para que sea bien hecha, aunque no se necessite para ello el que se haga con estas formales palabras;

bras: *Hæc est Additio, &c.* quia hoc non est à nullo Iure statutum, Durand. *decis.* 387. *num.* 31. con todo es preciso, que la haga in ipso Inventario, ad minus convocatis duobus Testibus; Durand. *dict. decis.* 387. *num.* 31. Porçel. *de Inventar. cap.* 2. *num.* 12. Lo que no se halla en nuestro Caso; pues lo que pareçe, es, que aviendo Doña Esperança alegado, y opuesto, que el Inventario estava diminuto, por no estar descripta en èl dicha cantidad; el Convento, en vn Pedimento que presentò, en seguida de esta Oposicion, dixo: Que la queria tener añadida; y esto no es bastante, como queda dicho, vt censuatur addita.

76 Lo segundo, que aunque bastara, para que vna cosa se entendiera añadida en el Inventario, se dixesse por el Heredero, se la añadia, y queria tener por añadida; en nuestro Caso, esta pretẽsa Adiciõ no le puede sufragar, in minimo, al Convento; porq̃, como queda dicho, al tiempo de hazer el Inventario, yà tuvo noticia de ella, & sic eius Additio tanquam dolosè facta, illi non potest prodesse, Odend. *dict. consult.* 35. *num.* 19. *vol.* 1. Grat. *in cons.* 25. *num.* 9. *& seqq. lib.* 2. Tùm, porque la Adicion, para que sufrague, la debe el Heredero hazer incontinenti; Guid.º Pap. *in dict. Tract. de Confecti. Inventar. num.* 6. Odend. *in consult.* 35. *num.* 29. Phan. *de Invent.* 3. *part. nu.* 44. Y el Convento no la hizo luego q̃ la cobrò, pues su cobrança, como pareçe de la Apoca, fuè mucho antes que la pretensa Adicion, que dize hà hecho, vt apparet ex ipsa Petitione; con que no le puede sufragar: Mayormente aviendo sido hecha post Oppositionem, Iranç. *de Protestat. considerati.* 26. *num.* 8. *& seqq.* Grat. *consil.* 25. *ex num.* 9. *& seqq. lib.* 2. Andreol. *in dict. controvers.* 247. *num.* 7. Giovagnol. *in cons.* 21. *num.* 7. *lib.* 2.

77 Y no obstarà dezir el Convento, que la dicha cantidad, que cobrò, perteneciente à Don Fran-

cis-

cisco, es leve, y de poco momento, y asi, aunque no la aya puesto, ni añadido en el Inventario, no por esso se puede dezir, no estar bien hecho; Cançer. *Variar. Resolut. part. 3. dict. cap. 2. num.* 54. Fontanell. *de Pact. Nupcialib. tom. 2. claus. 7. gloss. ex num.* 53.

78 Porque la contraria opinion, adhùc posito Casu, quod dicta quantitas esset levis, quod negatur, cum excedat summam duorum Aureorum; in terminis Inventarij, Honded. *dict. cons.* 35. *num.* 67. es la mas segura, de que ex omissione rei licet levis, que el Inventario es nulo, ilegitimo, defectuoso, è inutil; y consiguientemente, q̃ pierde sus beneficios; Bald. *in dict. leg. fin. Cod. de Iur. deliberan. numer.* 8. Paul. de Castro *in leg. fin. §. Et si præfatam*, Masuerus *in sua Praxi, titul. de Success. num.* 49. Odend. *cons.* 34. *num.* 35. Guid. Pap. *in dict. cons.* 43. *ex num.* 3. en donde dize, que porque vn Heredero dexò de escrivir, y añadir en el Invẽtario 17. Florines, perdiò sus beneficios, Rim. Iun. *in cons.* 417. *ex num.* 25. *lib.* 4. & hoc merito equidem, porq̃ la descripcion de las cosas en èl, no solo perteneze, y es de substancia, y essencia, cum Inventarium sit descriptio omnium rerum, quæ in hæreditate inveniuntur, vt per Glossa communiter receptam, *in leg. Tutor, qui Repertorium, de Administr. Tutor.* DD. *in leg. fin. C. de Iur. deliber.* Cancer. *Variar. part. 2. dict. cap.* 3. *num.* 53. Andreol. *controvers.* 242. *num.* 7. sino tambien de forma, & solemnitate, Roland. à Valle *in Tract. de Confect. Inventar. part.* 3. *in q. quæ incipit: De forma, & solemnitate*, Phanut. *de Inventar. part.* 3. *num.* 54. Carol. de Rott. *Conclus. Practic. conclus.* 20. *ex num.* 6. *ex seqq.* Fabius Turret. *in dict. cons.* 47. *lib.* 2. Fabius de Ann. *cons.* 96. *lib.* 2. & alij citati *sup. num.* 63. Et quilibet defectus in essentia, & substantia vitiat actum, Natta *in cons.* 574. *num.* 8. ac etiam in

in forma, quæ est omnino adimplenda ad validitatem actus, maximè in nostro Casu, cum sit inducta à Lege, & ad conservandum Iuris rigorem; Ferrer *in Const. ad nostra soluto Matrimonio, temp. 2. declar. 4. num. 61. & num. 78. & sequent.* Gratian. *Disceptat. Forens. cap. 777. num. 16.* Natta *cons. 574. num. 7. & seqq.* Guid. Pap. *in dict. cons. 43. num. 2.*

79 Et confirmatur nostrum assertum Argument. deducto ex Text. *in leg. Si servum, §. Prætor ait, ff. de Adquirend. hæredit.* en donde el hijo pierde el beneficio de abstension que tiene, & implicatur oneribus hæreditarijs, si subtrahat rem licet minimam, ibi: *Aliquid autem*, Bald. *in dict. leg. fin. nu. 8.* Phanut. *de Inventar. part. 3. num. 53.* Igitur etiam Hæres, propter omissionem, aut subtractionem rei hæreditariæ liceat minimę amittet beneficium Inventarij, & implicabitur oneribus hæreditarijs; vt in terminis argumentatur Bald. *in dict. num. 8.* & hanc opinionem sequitur Barthol. *in leg. Paul. in fin. ff. Ad leg. Falcidiam*, dum dicit, quod Hæres celans aliquid videtur subtrahere, & perdit beneficium Inventarij in omnibus; vbi notandum est verbum aliquid, quod etiã in minimo verificatur, *dict. leg. Si servum, §. Prætor ait*, in verb. *Aliquid.* & ibi omnes DD. *de Adquirend. hæred.* Grati. *Discept. cap. 509. num. 35.* Gutierr. *Canonic. lib. lib. 2. cap. 13. nu. 2.* & quamvis Corneus *in §. Licentia, dict. leg. fin. Cod. de Iur. deliberand.* dixerit, que Barthol. hablò solo respecto de la falcidia, que el Heredero la pierde en todas las cosas, propter subtractionem vnius rei, eius dictum, & intelligentia est mala, prout declarant, & dicunt illi, respõdendo Rinald. Iunior. *in consil. 417. ex num. 25. lib. 4.* Honded. *dict. cons. 34. num. 35. vers. Et ita.* Quæ omnia non in eleganter corroborantur, ex Gloss. *in §. Si vero,*

re, *Authentic. de Hæredit. & falcid.* in verb. *Lucrari*, iuncta *cum Gloss. litter. E.* vbi dicit: *Quod Hæredes surripientes carent toto.* Et *Gloss. margin. litter. E.* dicit: *Quod hæc est pœna Hæredis aliquid surripientis hæreditatis*: Ergò Hæres, qui in Inventario omisit scribere, aut surripit vnam rem licet minimam, dictio enim aliquid, vt est dictum verificatur in minimo, vt præter citatos, dicunt Surd. *decis.* 283. *nu.* 8. Marescot. *Variar. Resolut. lib. 2. cap. 25. num.* 11. carebit toto; id est, beneficio Inventarij, non solum respectu falcidię, sed etiam vt teneatur vltrà vires hæreditarias, cum non dixerit Glossa, caret tota, sed caret toto; vt benè advertit Odend. licet nō citet dictam Gloss. marg. *in dict. cons.* 34. *num.* 35. quam obrem licet magni habeam, Cancer. & Fontanell. & limitationem quam adducunt videatur ęquitati consonæ tamen, non audeo præferre eos Bartholo, & Baldo, maximè stante dict. Gloss. quod licet videatur rigorosum est sequendum, cum ita à Iure inveniatur præscriptum, *leg. Prospexit, ff. Qui, & à quibus*, & Inventarium, & eius forma sit inducta ad conservandum Iuris rigorem; Carol. Rot. *in Conclusi. Practic. conclus.* 20. *num.* 15. Ferrer *in dict. leg. Hac nostra, temp.* 2. *decl.* 4. *ex num.* 78. & est conficiendum cautè agendo omnia præscripta in Constitutionibus loquentibus de illo observando earum tenorem ad vnguem, vt Hæres in nihilo damnificari posit, Authent. *dict. leg. de Hæred. & falcid. §. Si vero*, ibi: *Cautè omnia agendo, dict. §. fin. Institut. de Hæred. quali. & diff.* ibi: *Cuius tenorem si observaverint Homines; dict. leg. fin. §. Si præfatam: Si præfatam observationem faciendi Inventarij solidaverint; id est, vt nihil desit;* Sebastian. Mont. *de Inventar. in dict. leg. fin. num.* 72. Caren. *Variar. Resolut. resol.* 25. *ex num.* 1. quia est res scrupulosa, itaut cadens à syllaba cadat à toto, Caren. *in dict. resoluti.* 25. & Cyriarc. *Controvers.*

Iur.

Iur. controverſ. 127. *num.* 11. & *ſeqq.* quod etiam dixit antea Bald. *in Authent. ſed Teſtator, Cod. ad leg. Falcid.*

80 Lo ſegundo; porque en el Inventario no ſe halla deſcripto vna Caſa, y Huerto, que tenia, y poſſeìa Don Franciſco, fuera los Muros de dicha Ciudad de Valencia, que confronta con el Convento de San Vicente de la Roqueta, con el Huerto de Troya, y con la Calle de San Vicente, el qual, no ay duda, ſe debia poner, y eſcrivir en èl, *dict. §. Sin dubius*, ibi: *Super his rebus, quas Defunctus habebat tempore mortis*, Velaſco *conſult.* 52. *num.* 47. Alderici. *de Hæredib. tit.* 10. *num.* 150. Theſaur. *quæſt. Forenſ. lib.* 1. *dict. quæſt.* 10. *num.* 25. Y eſte, adhuc, cum ſuis confinibus, iuxta formam Textus *in leg. in Forma, ff. de Cenſib.* aliter enim erit Inventarium nullum, & illegitimum, ad Text. *in leg. Si quis intra, Cod. de Bonis præſcriptor.* Natt. *in conſ.* 574. quem commendat, & laudat Cancer. *Variar. part.* 3. *dict. cap.* 2. *num.* 38. Baſ. *in Theatr. Iuriſprudent. dict. cap.* 29. *num.* 15. Odend. *in dict. conſult.* 34. *num.* 32. *lib.* 1.

81 La qual Caſa, y Huerto, no ay duda, que recayò, y era de la herencia, y bienes de Don Franciſco, no obſtante la venta que hizo de ella à Don Nicandro Aſsio, por precio de 1600. libras, ſegun el Inſtrumento recibido por Luis Bertràn, Notario, *vt in facto*, pues fuè ſimulada, y fingida, como lo confieſſa, y declara el miſmo Aſsio, en el Reconocimiento que hizo en doze de Mayo de 1682. *vt in facto, num.* 55. à favor de Don Franciſco, del Convento, y Doña Luziana, como à ſus Suceſſores, expreſſando en èl, que la venta, que le hizo Don Franciſco de dicha Caſa, y Huerto, por precio de 1600. libras, con las confrontaciones expreſſadas, y contenidas en el referido Inſtrumento de venta, recibido por Luis Bertràn, fuè fingida, y ſimu-

mulada, y que el precio lo pagò Don Francisco de sus dineros proprios, y que mientras viuiò, cobrò las pensiones de èl, conservando los mismos Derechos, y que despues de su muerte las cobrò Doña Luziana, ò el Convento, y que esta era la verdad, y que la declarava, y reconocia en descargo de su conciencia; en virtud de la qual Declaracion, y confession, cum sit facta ab emptore, es Conclusio communiter recepta, quod manifestè probatur simulatio; Bald. *in leg. Si multum, numer.* 2. vers. *Sed quomodo probatur*, ibique Castro *num.* 3. vers. *Sed, quæ sunt*; Salicet. *column.* 2. *circa medium*, vers. *Sed tunc quæro principaliter, Cod. Si quis alteri, vel sibi*, Hieronym. Rocc. *Disputation. Iur. disput.* 46. *num.* 22. Roxas *decis.* 472. *num.* 7. *& seqq.* Decian. *cons.* 62. *num.* 50. *& seqq. & num.* 65. *vers.* 9. *convincitur ex seqq.* Burat. *decis.* 733. & hoc licet non probetur causa simulandi, Roxas *dict. decis.* 472. *num.* 8. Addentes ad Burat. *decis.* 99. *num.* 5. Hieronym. Rocc. *dict. disput.* 46. *num.* 23. Antoni. de Luc. ad Grati. *animadverti.* 252. *num.* 17. vers. *Ad hæc*, Cravet. *cons.* 491. *num.* 27. *vers.* 3. *respondeo, lib.* 3. Burat. *dict. decis.* 733. vbi etiam dicit, quod similis confessio, aut recognitio nocet Successoribus, & probat contra illos, Roxas *dict. decis.* 472. *num.* 9. Seraphin. *decis.* 828. *num.* 5. regulariter equidem confessio, quę probat contra Authorem, probat contra Successorem, etiam si mediatam causam habeat, maximè si facta est Instrumento, vt in nostro Casu, Testay *allegat.* 2. *num.* 33. Cyriac. *controvers.* 192. *num.* 25. Odend. *consult.* 80. *num.* 41. *lib.* 1. Peregrin. *cons.* 24. *num.* 29. Ruin. *cons.* 128. *num.* 16. *lib.* 2. Y esto, no obstante de averse hecho despues de la muerte de Don Francisco, sicut dicitur de confessione, quæ probat contra absentem, præcipuè si est facta per scripturam, cum semper ista loquatur, & habeat causam perma-

nen-

nentem; Testay *dict. allegat. 2. ex aum.* 32. Gaylio
lib. 2. observati. 104. *num.* 3. *& seqq.* Sylvan. *cons.* 57.
num. 8. Mortuus enim equiparatur absenti, cum mor-
tus ab esse dicatur, Gloss. *in cap. Si Delegatus, de*
Offic. Delegat. in 6. Carol. Anton. de Luc. ad Franch.
observat. 255. *num.* 4. quę omnia sine dubio in nostro
Casu procedunt, cum confessio, & recognitio facta
fuerit in exonerationem conscientię; Matth. de Afflictis
decis. 174. *num.* 5.

82 Siendo, pues, cierto, que la venta fuè simu-
lada, y lo califica tambien, el que despues de ella, Don
Francisco cobrava, y percibia las pensiones de su ar-
rendamiento, pagando del dinero de ellas lo que debia,
como resulta de las Apocas, *vt in facto, num.* 57. y de la
misma confession, y Reconocimiento, que haze Ni-
candro Asio, en la que expressamente dize, que las co-
brò Don Francisco hasta la hora de su muerte; la qual
confession, no ay duda, que assi como prueba la simula-
cion à favor de Don Francisco, y el Convento, prueba
tambien lo otro; esto es, que las percibiò, cum omnis
confessio regulariter sit individua, & sicut probat vnum
in favorem D. Francisci, & Conventus, debet etiam
probare aliud, Barthol. *in leg. Aurelius, §. Idem, quæ sit,*
ff. de Liberati. legat. Burat. *decis.* 453. *num.* 8. Mayor-
mente si se considera, que es verisimil, como lo es, que
en semejantes actos, de comprà, y venta, simulados, que
el Vendedor continùe en percibir los frutos, y pensio-
nes de la cosa vendida, vt accidit in nostro Casu; &
apparet ex dictis Appochis, cum ex venditione simu-
lata, nulla intelligatur facta alienatio, neque dominij,
neque possessionis; *leg. Nuda imaginaria venditio,*
ff. de Contrahenda emptione, Stayb. *resolut.* 136. *num.*
8. *&* 9. Iasson. *in cons.* 170. *tom.* 2. Fructus enim se-
quuntur Dominum, Menoch. *cons.* 118. *num.* 15. Et
confessio verisimilis probat, adhùc in præiudicium ter-

tij;

tij; Teſtay *allegation.* 12. *num.* 53. Ludovic. *deciſ.* 278. *num.* 8. Surd. *deciſ.* 325. *num.* 6. Et ex perceptione fructuum, aut penſionum rei donatę, aut venditæ, probatur etiam donationem, aut venditionem eſſe ſimulatam; benè Marot. *Diſceptat. Forenſ. cap.* 40. *nu.* 45. *& ſequentib.* maximè iuncta cum dicta confeſſione, Tiraquell. *de Retract. gloſſ.* 14. *§.* 1. *num.* 56. ſe ſigue, que la dicha Caſa, y Huerto recayò en la herencia, y bienes de Don Franciſco, cum per venditionem ſimulatam, el Vendedor no transfiere dominio, ni poſſeſsion, ni derecho alguno, cum nulla intelligatur facta alienatio, *dict. leg. Nuda imaginaria venditio, ff. de Contrahend. emption.* ibi: *Pro non facta est, & ita, nec alienatio huius rei intelligitur,* Stayb. *reſolut.* 136. *numer.* 8. ibi: *Proinde ex contractu ſimulato, non ſolum non transfertur dominium, ſed neque poſſeſsio, etiam quod intervenerit realis traditio; hoc idem procedit in conſtituto, quod nec in hoc caſu transfert poſſeſsionem;* Carol. Anton. de Luc. *in animadvert. ad Gratian. animdavert.* 252. *num.* 12. Iaſſon. *dict. conſil.* 170. *numer.* 7. *tom.* 2. ibi: *Ex prædictis omnibus infertur ad propoſitum noſtrum, quod ex contractu ſimulato, non transfertur dominium, neque poſſeſsio.* Et in hæreditate Defuncti omne illud videtur recadere, & pertinere ad quod Defunctus tempore mortis aliquod Ius habuit, *leg. Hæreditas, ff. de Verbor. ſignific.* Montic. *de Inventar. cap.* 6. *num.* 1.

83 Y que dicha Caſa, y Huerto recayò, y era de la herencia, y bienes de Don Franciſco, es fixo; pues para que ſe entienda vna coſa de la herencia, y bienes del Difunto, quod confectionem Inventarij, baſta que à la hora de ſu muerte tenga algun derecho à ella, aut qualis qualis poſſeſsio, Bald. *in leg. fin. §. Nos igitur, Cod. de Iur. deliberand. num.* 9. *&* 10. Monti. *de Inventar. dict. cap.* 6. *num.* 1. Peregrin. *de Fideicommiſſ.*

ar-

artic. 44. *num.* 14. Hinc est, quod dicunt DD. quod res alienæ depositæ, aut commodatæ debent describi in Inventario, si reperiantur apud Testatorem tempore mortis, Velasc. *dict. consult.* 52. *num.* 47. Cancer. *Variar. pat.* 3. *cap.* 2. *num.* 43. Spino *de Testament. dict. gloss.* 35. *num.* 32. Porceli. *de Inventar. quæst.* 3. *cap.* 3 *ex num.* 1. Castillo *de Aliment. dict. cap.* 30. *num.* 29. Y es constante, que Don Francisco posseìa al tiempo de su muerte dicha Casa, y Huerto. Lo primero; porque ex venditione in terminis nostri Casus probatur dominiũ, sicut dicitur de locatione; Thomat. *decis.* 60. *nu.* 11. Alfer. *in cons.* 1. *num.* 11. & 12. *lib.* 2. Et ratio est, quia in nostro Casu non agimus principaliter de probando dominio dictæ Domus, & Hortus, quo in casu erat liquido probandum, en lo dable, cum sit difficilis probationis, Bonden. *collect.* 26. *num.* 87. & *sequent.* & sic eius probatio, semper est subiecta indicijs, coniecturis, & præsumptionibus; Anton. *de Temp. leg. lib.* 2. *cap.* 52. *num.* 33. & *seqq.* Surd. *decis.* 10. Stayban. *resolution.* 193. *ex num.* 10. & *seqq.* sed incidenter, & sic sufficiunt leviores probationes, & coniecturæ, Thomat. *dict. decis.* 60. *ex num.* 9. & *seqq.* Horatius Montan. *in controvers.* 65. Bonden. *de Iur. controvers. collect.* 39. *num.* 49. & *sequentib.* Alferi. *in dict. cons.* 1. *num.* 11. Hinc est, quod dicunt communiter DD. quod licet possessio non probet dominium quando principaliter agitur de illo, quia res aliena posideri potest, lo es, quia res communiter non posidentur nisi à Dominis; possessor enim præsumitur Dominus; *leg. Res aliena, Cod. de Rei vindicat. leg. Sive possidetis, Cod. de Probation.* Luc. *de Servituti. discurs.* 35. *num.* 10. Burat. *decis.* 799. *num.* 9. Clud. *Rerum quotidianar. cap.* 1. *numer.* 2. qnando incidentemente se trata de su probança. Vela *dissertation.* 46. *numer.* 30. Paul. Stayban. Iunior.

reso-

resolut. 192. *num.* 14. *&* 15. Bonden. *dict. colluct.* 39. *num.* 15. Tancredin. *consult.* 75. *num.* 1. Clud. *Rerum quotidianar. dict. cap.* 1. *num.* 22. Con que tratandose en este Caso, incidenter, de el dominio de Don Francisco de dicha Casa Huerto, pues basta para que se entienda aver recaido en su herencia, que tuviesse derecho à èl, aut qualis qualis possessio, se probara, ex dicta venditione licet simulata; pues aunque la simulacion diga nulidad, quoad esse illius, non tollit factum; id est, factum fuisse venditionem ex his, quæ dicit Surd. *consil.* 429. *numer.* 55. *& sequentib.* averle tenido, sicut probatur per solam locationem quando de illo incidenter agitur, nam licet res alienæ vendi possunt; *leg. Rem alienam, ff. de Contrahend. emption.* ac etiam locari, *leg. Vrbana prædia, ff. Locati.* Regulariter enim nulla res, neque venditur, ac locatur nisi à veris dominis; Thomat. *dict. decis.* 60. *num.* 11. Alferi. *dict. cons.* 1. *num.* 11. *&* 12. & locatio, & venditio fraternizant, *tòto titulo de Locato, in princip. leg* 2. *ff. Eodem titul.* Leonci. *decis.* 7. *num.* 11. & valet Argumentum de vno ad aliud, tanquam de Fratre ad Fratrem; Aldericius *de Symbolic. Contract. titul.* 2. *ex num.* 1. *& seqq.* Marçel. Marcian. *in Excertation. Forens. cap.* 14. *num.* 13.

84 Tùm; porque es innegable, ad minus, que posseia dicha Casa, y Huerto, pues cobrava, y percibia las pensiones de èl, vt est dictum, & ex perceptione pēsionum, licet per manus Coloni, probatur possessio, adhùc, contra tertium; Posthio *de Manuten. observat.* 23. *ex num.* 31. *& sequentibus*, Burat. *decis.* 60. *num.* 1. Garroni. *de Continuand. possess. in miss. num.* 42. *& seqq.* Marot. *Disceptation. cap.* 40. *num.* 45. *& sequentib.* Quod maximè procedit, respecto de aquel, que tiene causa ab Authore, como lo es el Convento, por ser Successor de Don Francisco; & sic

non

non poteſt refricare quæſtionem dominij, neç poſſeſ-
ſionis, cum eſſet allegare turpidinem eius, cum turpi-
tudo eſſet vendere rem alienam, & percipere penſio-
nes rei, quę ad ęum non pertinebat, præcipuè no
aviendo alegado, ni probado lo contrario; Vela *diſſert*,
46.*num*.39. Menoch. *de Præſumpt. lib*. 6. *præſumpt*.
63.*num*.8. Peregrin. *de Fideicommiſſ. dict. artic*.44.
num.14.*& ſeqq*. Horati. Montan. *in dict. controverſ*.
65. *ex num*.3. *& ſeqq*. Altogr. *conſ*.100. *num*.19. Y
ſiendo aſsi, quod dominium cenſetur continuari vſque
ad mortem; Gloſſ. notabil. *in leg. Certum*, §.1. verbo,
Confeſſus, de Confeſsion. quam ita intellexit Barthol.
in leg. Si minorem, in fine, Cod. de In integ. reſtitut.
Minor. Luc. *de Feudis, diſcurſ*.133.*num*.17. Cyriac.
controverſ. 204. *num*.41. *& ſeqq*. Teſtay *allegat*.12.
nu.117. Menoch. *de Præſumpt. lib*.6. *præſumpt*.62. ſi-
cut, & poſſeſsio; Menoch. *lib*.6. *præſumpt*.64. Vrçeol.
conſultat. cap.57.*num*.19.*vol*.2. Garroni. *de Contin*.
poſſeſſ. lib.3. *titul*.3. *prælud*.6.*num*.63. Andreol. *con-*
troverſ.63.*num*.3. Niſi probetur alienatio, quod non
manet probata in noſtro Caſu, nam illa, quę videtur
apparere eſt nulla, vt ſimulatè facta, *dict. leg. Nuda*,
& imaginaria venditio, ff. de Contrahend. emption.
ſe ſigue, que Don Franciſco, haſta la hora de ſu muer-
te, conſervò el dominio, y poſſeſsion que tenia de di-
cha Caſa, y Huerto; Teſtay *dict. allegat*.12.*num*.117.
Vrçeol. *Conſult. cap*.57.*num*.19.*volum*.2. Andreol.
controverſ. 303.*num*.8. y conſiguientemente, que re-
cayò, y era de ſus bienes, y herencia.

85 Eſto ſe hà dicho, ex abundancia; porque bien
vèmos, que el Convento no niega, q̄ la Caſa, y Huerto,
que tranſportò à Doña Vicenta Monſerrat, ſea la miſ-
ma que tenia, y poſſeìa Don Franciſco; y como era
dable, que lo negàra, quando vt apparet ex Inſtrumẽto
tranſportationis, eſtà ſita en el miſmo Lugar, y Partida,

en

en que estava la que vendiò, y posseìa D. Francisco; es el dominio directo de ella de San Vicente de la Roqueta; correspondele tambien la misma cantidad de tres libras de Censo, lo que era bastante para probarse, aun en caso de duda, la identidad? Maximè cum in rebus incorporalibus pluralitas, non præsumatur, Suelves *cons. 69. ex num. 6. & seqq. Centur.* 1. Cyriac. *controvers.* 192. *num.* 11. Clemens Merlin. *decis.* 244. *num.* 12. Rott. apud Posthium *de Manutenend. decis.* 25.

86 Sino tambien tener las mismas designaciones, y confines, ex designatione demonstrationum, aut confinium, probatur identitas, itaut sufficiunt duæ demonstaciones; *leg. Forma, ff. de Censib.* Bart. *in leg. Demonstratio, ff. de Condition. & demonstration.* Surd. *decis.* 119. *num.* 17. Bas. *in Theatr. Iurisprud. cap.* 30. *num.* 60. Vrçeol. *consult.* 80. *num.* 52. *volum.* 2. Bonden. *de Iur. Controvers. collect.* 35. *num.* 108. Rocc. *Disp. select. cap.* 10. *ex num.* 59. pues la Casa, y Huerto, que Don Francisco vendiò, y posseìa, estava situado fuera los Muros de la Ciudad de Valencia, en la Partide San Vicente de la Roqueta, y alindava por vna parte con el Convento de San Vicente de la Roqueta, y por otra con el Huerto, vulgarmente dicho de Troya, y por frente con la Casa de Paula Livillo, y de Salt, Viuda, Calle en medio de San Vicente; y estas mismas confrontaciones, y linderos tiene el que transportò el Convento à Doña Vicenta, no obstante de dezirse en la transportacion, que vno de sus lindero, es el Camino de Xativa, pues es notorio permanente, quod sufficit allegrare, Surd. *decis.* 59. *num.* 14. que la Calle de San Vicente, es el Camino Real de Xativa, y que el Camino de Xativa, es la Calle de San Vicente; y asi, no ay duda, que la misma Casa que vendiò, tenia, y posseìa D. Francisco, fuè la que posseìa, y tenia despues

el

el Convento, y transportò, y diò à Doña Vicenta, en pago de el credito que tenia contra la herencia, Mo- nach.*decis*.57.*num*.15. Rocc. *dict.cap*.10.*num*.59. *& seqq*. Vrçeol. *in dict. cons*. 80.*num*.52. Suelv. *dict. cons*. 69.*num*. 6. *& seqq*.

87 Ni tampoco niega, que esta Casa, y Huerto, de la que hablamos, era, y pertenecia à Don Francisco; y como es dable, que pudiera dezir lo con- trario, quando por los Instrumentos, presentados, y repredùzidos en el Pleyto, *vt in facto, num*.57. pare- çe, que Don Francisco Calatayud instituyò à su hijo Don Carlos por heredero, con tal, que si muriere sin hijos, huviesse de disponer entre sus Hermanos Don Diego, Don Francisco, y Doña Luziana; y que en la herencia, y bienes de Don Francisco, recayò dicha Casa Huerto, segun el *Item* del Inventario, que hizo Don Carlos de ella; y aviendo muerto sin hijos, è ins- tituìdo heredero à Don Diego, y este à Don Francisco, que tambien fuè instituìdo por Doña Luziana, en el Testamento que hizo ante Professionem Don Fran- cisco, respecto que D. Carlos no dispuso, como su Pa- dre le prevenia en el Testamento, hallandose heredero de Don Diego, y de Doña Luziana, se declarò, aver su- cedido en dichos bienes, y herencia de su Padre, Iure vinculi, tanto por su Derecho, como por los tocantes à Don Diego, y à Doña Luziana, de quienes era here- dero, vt apparet ex dicta Sententia, & Declaratione facta à Iustitia Civitatis Valenciæ, *vt in facto, & in eod.num.* quæ cum sit producta ab ipso Conven- tu, probat contra illum omnia contenta in ea, nam Ins- trumentum probat contra producentem, *cap. Cum olim, de Censib*. Gratian. *Disceptati. cap*. 514. *num*. 26. Bondeni. *colluct. de Iur. controvers. colluct*. 4.*num*. 17. Gregor. XV. *decis*.238. *num*. 5. & ibi Addent. *num*.15. Adhùc, in enunciativis, Gratian. *Disceptat.*

N *cap.*

cap. 870.*num.* 1. Gregor. VX. *dict. decis.* 238. *& ibi Addent. num.* 15. Bonden. *in dict. collect.* 4. *num.* 63. Rot. *decis.* 45. *num.* 6. *apud eundem Bondeni.* Y siendo asi, que no consta, que Don Carlos enagenasse dicha Casa, y Huerto, factum non præsumitur nisi probetur; *leg. In bello, §. Facta, ff. de Capti. & postlim.* aviendo recaìdo en la herencia de Don Francisco su Padre, nam ex discreptione bonorum in Inventario, probatur bona esse hæreditaria, *leg. fin. Cod. de Arbitr. Tutel. §. Sin autem,* & ibi DD. se sigue, que D. Francisco sucediò en dicha Casa, y Huerto, tàm Iure proprio, como por los adquiridos por Don Diego, y por Doña Luziana sus Hermanos, cum omnia bona Testàtoris censeantur pervenire ad Hæredem, maximè si filius est hæres; Menoch. *de Præsumption. lib.* 6. *præsumption.* 62. *ex num.* 6. *& præsumption.* 63. *num.* 17. *& seqq.* Y si bien pareçe, que por el Instrumento, ò *Item*, que hà presentado Doña Esperança, de Particion que hizo Don Francisco, tanto en su nombre, como heredero de Don Diego, y Doña Luziana, y Procurador de esta, yà Religiosa, que entre otros bienes, que quedarõ indivisos, fuè esta Casa Huerto, y asi pareçer, que quedò comun à Don Francisco, y al Convento, *leg. Per hoc, §. Iudicium, ff. Commun divid.* & Instrumentum divisionis inter Partes, probat in non divisis bona esse communia, Duran. *decis.* 337. *num.* 2. Marzari. *de Fideicom. quæst.* 58. *part.* 2. Y el Convento tener parte en èl, *leg. Non fuerint, ff. Pro soccio, leg.* Licet pro indiviso, *dict. leg. Per hoc, §. Hoc iudicium*; esto, quidquid sit de hac communione, no arguye, ni quita, què dicha Casa Huerto perteneciesse à Don Francisco, y fuesse de su herencia, y bienes, nam quod commune est meum est; *leg. Servi electione, §. Labeo, ff. de Leg.* 1. Et hæreditaria dicitur illa res, quã Defunctus in cõmunione habebat cũ alio, Duran. *decis.* 337. *n.* 23. *&* 24.

88 Y absolutamente, jamàs el Convento, como es de ver en todos sus Pedimentos, que hà presentado, hà negado pertenezer dicha Casa, y Huerto à los bienes, y herencia de Don Francisco, antes lo dà por indubitable, diziendo, averla transportado à Doña Vicenta Monserrat, por pagarle el Censo, y pensiones, sobre las que avia executado al Convento, y le estava debiendo la herencia de Don Francisco, por ser especial hypoteca dicha Casa, y Huerto; y asi, que su precio, y producto se hà de reduzir à entrada por salida. Y estas asserciones, no ay duda, que afiançan la realidad, de que esta Casa, y Huerto era, y pertenecia à los bienes, y herencia de Don Francisco, pues si la transportò, como dize, y confiessa, por pagar el dicho Censo, y pensiones, à que estava tenida la herencia, por ser dicha Casa especial hypoteca de ellos, y no constar de otra obligacion; se sigue, dar por assentado, que pertenecia à la herencia, y bienes de Don Francisco, aliter enim hæreditas non teneretur, & Creditum hypothecarium, maximè ratione hypothecę specialis, supponit, & dicit necessario possessionem in re hypothecata: actio enim hypothecaria est in rem, & sequitur possessorem; Marț. *decis.*49. Surd. *decis.*204.*num.*9. ac etiam pariter ex assertione iudiciali reddentis rationem dicentis de reali qua habēdum esse rationem in acceptis, & introitibus, probatur contra reddentem rationem rem pertinere ad illum, de quibus bonis ratio redditur, sicut probatur per assertionem Tutoris dicentis, aut scribentis in Inventario rem aliquam esse de bonis Pupilli pertinere ad Pupillum, licet hoc dicat per verbum, *Credo*; Porçell. *de Inventar. quæst.* 34. *& cap.* 3. *num.* 9. Gratia. *Disceptat. cap.* 766. *numer.* 60. Et assertiones factæ in libello iudiciali, probant contra asserentem, maximè si sunt acceptatæ, vt in nostro Casu acceptavit

in

in favorabilibus eas D. Sperantia, *leg. Præcum*, *Cod. de Liberal. caus.* Iasson. *leg. Admonend. num.* 116. & 118. *ff. de Iur. iurand.* Franc. *in cap.* 1. *de Conf. in* 6. *num.* 14. vers. *Sexto quæro*, Philipp. Testayn. *alleg.* 14. *num.* 5. Etiam si sint factæ à Procuratore, vel à Syndico, Addent. ad Burat. *decis.* 453. *num.* 10. cum non censeatur factæ spontanee, sed per modum contentiosæ iurisdictionis, quæ ita videntur factæ, quando fiunt post porrectum libellum, cum ex tùnc videatur eas facere ex necessitate compulsus, cum ex citatione ad iudicium trahatur, vt benè resolvit ex Felino, Immola, & alijs, Guid. Hector *de Vtrib. confessioni, part.* 6. *cap.* 1. *num.* 17. dicens hanc esse veritatem, quidquid alij dicant.

89 Y en su vltimo Pedimento, que hà presentado, expressamente dize: Que jamàs hà negado, que esta Casa Huerto fuè, y perteneciò à Don Francisco, sino que lo que siempre hà negado, y niega, es, que al tiempo de hazer los Inventarios tuviesse noticia de que perteneciera à sus bienes; y respecto, que la ignorancia de las cosas hereditarias, se presume en el Heredero, y no aver probado Doña Esperança, que tuviesse noticia, y ciencia de ello, y assi, que con dolo omitiò el descrivirla; y este dolo verdadero, que no se puede dezir, que hà hecho mal, y fraudulentamente los Inventarios.

90 La insubsistencia de esta assercion, patet ex seqq. Para lo qual supongo: Lo primero, que el dolo, en dos maneras se considera, verdadero, ò presumpto; Trentacinq. *Variar. resolut. lib.* 2. *resolut.* 2. *de Dolo*, Hended. *dict. consult.* 35. *num.* 42. & *seqq. volum.* 1. El presumpto, es aquel, que sin otra probança, por el Derecho se presume. El verdadero, que por indicios, ò conjecturas se verifica; Paulo de Castro *in leg. Dolum*, *Cod. de Dolo*, Trentacinq. *Variar. Reso-*

solut. dict. resolut. 2. *num.* 6. Odend. *dict. consult.* 35. *num.* 42. *& seqq.* en donde, despues de aver notàdo esta diferencia del dolo, dize, que para que el Heredero quede privado del beneficio del Inventario, basta, que con dolo verdadero, ò presumpto, aya omitido de escrivir en èl alguna cosa de la herencia; y que en orden à que le tuvo verdadero, y su probança, no es preciso, que los indicios, ò conjecturas, sean manifiestas; porque quando se pretende probar, en aquello que es de genere prohibitorum, como lo es el omitir el descrivir todas las cosas de la herencia en el Inventario, no son necessarios, para su probança, indicios, ni conjecturas manifiestas, sino que basta la presumpcion de la Ley, prout videntur requiri; *in leg. Dolum, Cod. de Dol.* la que habla en cosas, quæ sunt de genere permissorum; Fontanell. *de Pact. Nupcial. part.* 2. *clausul.* 7. *gloss.* 3. *numer.* 71. vbi laudat, & commendat Hodend. Erga hanc materiam doli, & eius probationem circa materiam Inventarij, commemorat etiam illum ad eum se remittendo, Cancer. *Variar. part.* 3. *dict. cap.* 2. *num.* 58. Trentacinq. *in dict. resolut.* 2. *de Dolo.*

91 Supongo lo segundo, como llevo dicho, que eo ipso, quod probetur scientia in Hærede respectu rei hæreditariæ, y que se reconozca, no estar descripta, ò no estar añadida, post illius reperitionem, en el Inventario, manet probatus dolus, quod voluerit eam subtrahere, & celare, Gratian. *dict. cap.* 532. *num.* 19. Ferrer *in dict. leg. Hac nostra, temp.* 2. *declar.* 4. *n.* 68. Hodende. *dict. consut.* 35. *numer.* 29. *&* 63. *volum.* 2. Guid. Pap. *de Confection. Inventar. num.* 6. & idem. Guid. Pap. *in dict. cons.* 43. *ex num.* 5. *& seqq.* que Doctrina, adhùc, etiam habet locum respectu Minoris, vt benè perpendit, idem Odend. *eadem consult.* 35. *num.* 63.

92 His suppositis, & notatis; notando enim, & disputando benè, & optima ratione Herenius Modestinus decrevit, *leg. Munerum mixta, ff. de Muner. & Honorib.* es indubitable, que el Convento, en todos tiempos, tuvo ciencia, y noticia de la dicha Casa, y Huerto, y que era de la herencia de Don Francisco, no obstante dicha venta, que Don Francisco hizo à Nicandro Asio; porque in dubio præsumitur in Hærede conficiente Inventarium, scientia rerum hæreditatis Defuncti, nisi ab ipso probetur iusta causæ ignorantiæ, cum eas teneatur investigare ratione Inventarij, quod intendit, & tenetur facere cum in eo cautè debeat procedere agendo omnia præscripta in Constitutionibus Iustiniani, *dict. Authent. §. Si vero, de Hæredit. & fals.* in terminis Abb. *in cons.* 73. *volum.* 2. vers. *Nam*, Hodend. *consult.* 35. *ex num.* 21. Ciroc. *Disceptat. cap.* 7. *num.* 70. Grat. *cons.* 25. *lib.* 2. en donde passa à dezir lo mismo; y esto, aunque en el Inventario se hallen apuestas las Protestas, y Clausulas salutares, que regularmente de estylo se ponen, & hoc licet sint iuratæ, quem sequitur Phanut. *de Inventar. part.* 3. *num.* 49. en donde, despues de dezir, que tiene por azertado, que los Juezes se inclinen à esta opinion, para que los Herederos se abstengan de los fraudes, que suelen cometer in conficiendis Inventarij, dize, que esto proçede sin rastro de duda, quando concurren algunas conjecturas, ò indicios, ex qualitate rei, aut loci, & temporis, aut personarum, aut aliarum similium, que puedan mover al Juez, à que entienda, que el Heredero tuvo noticia de la cosa; y en nuestro Caso, es evidente, que concurren, no solo indicios, sino demonstraciones, para que qualquier juizio prudente entienda, y deba entender, que el Convento tuvo noticia de la dicha Casa Huerto, y que recayò en la herencia de Don Francisco; pues pa-

pareciendo por el dicho Instrumento de Particion, como queda dicho, que tenia comunion en èl, y assi, no poder tener ignorancia, nemo enim præsumitur ignorare, quæ sunt in bonis, & Patrimonio, & modum illius, Gloss. *in Authent. Sed cum Testator, & gloss.* 2. verb. *Non ignarus, ad leg. Falcid.* Maximè si sit res immobilis, vt est Domus, & Hortus; *leg. Quisquis, C. de Rei vindic.* Carol. Anton. de Rot. *dict. conclus.* 20. *num.* 9. Et quod commune est, meum est, & in bonis esse videtur, *leg. Pupillus* 39. *in fin. ff. de Verbor. significat. leg. Illud* 46. *ff. de Rit. Nupc.* Rober. *Rerum iudic. lib.* 3. *cap.* 19. Vela *dissertat.* 40. *num.* 35. *& seqq.* & qui habet scientiam partis, habet scientiam totius; Gratian. *Disceptat. cap.* 346. *num.* 18. se sigue, que no es dable, dexàra de tener noticia de èl, y que la venta que hizo Don Francisco à Nicandro Assio, fuè simulada; pues muerto Don Francisco, mayormente aviendose declarado su heredero, no es verosimil, que no entendiesse aver sucedido en èl, y tenezerle in solidum, y que en seguida de esto, no hiziesse los Actos tocantes, y convenientes à su adquisicion, y dominio, que entendia tener adquirido, in plenum ex vi successionis negligens, nemo præsumitur in rebus suis; egregie Bonden. *de Iur. controvers. collect.* 21. *ex num.* 26. y que en consequencia de ello, Nicandro Assio, siendo verdadero Comprador, no procurasse salvar sus derechos, y le dixesse, que aquella Casa, y Huerto se lo avia vendido Don Francisco, por precio de 1600. libras, cum nemo etiam præsumatur contemnere sua, Parisi. *consil.* 83. *num.* 27. *& sequentib. lib.* 1. appellatione enim rei tota comprehenditur, *leg. Si in rem, in princip. ff. de Rei vindicat.* Gloss. & DD. *in leg. Id, quod nostrum, ff. de Regul. Iur.* Et expressio dignoscitur, quid venditum sit; Cardinal. de Luc. *de Emption. & vendition. discurs.*

curs. 9. num. 4. *& discurs.* 17. *numer.* 12. y las dichas 1600. libras es el equivalente à èl, como se deduze de la transportacion, y venta, que hizo el Convento à Doña Vicenta Monserrat, por precio de 1700. libras, sin que del excesso de las ciento se pueda inferir otra cosa; pues este corto aumento, pudo suceder ex varijs causis, por intermedio de el tiempo, pretia enim rerum ex varietate temporum mutantur, *leg. Pretia, ff. Ad leg. Falcidiam*, Andreol. *controvers.* 242. *numer.* 26. Y siendo esto verisimil, , vt quilibet prudens Iudex arbitrabitur, & verisimile est præsumēdum, cum habeat Imaginem Veritatis, & pro vero habeatur, itaut, quod illud, quod est verosimile debet à Iudice haberi pro probato; *cap. Quia verisimile, de Præsumpt.* Luc. *de Dot. discurs.* 33. *num.* 4. Cyriac. *controvers.* 407. *num.* 298. Mascard. *de Probation. conclus.* 1404. Gratian. *Disceptat. cap.* 878. *num.* 61. *&* 161. Castill. *Controvers. lib.* 1. *cap.* 63. Tusch. *Pract.* verb. *Verisimile, conclus.* 161. Y no pareçer aver el Convento tratado de recuperar la parte que le tocava; ò en caso de no quererla recuperar, por no restituirle la mitad del precio à Asio, con que comprò dicha Casa Huerto à Don Francisco, respecto de ser su heredero; aver ratificado, ni aprobado la venta por la parte que le tocava, con las solemnidades que el Derecho requiere, y manda, por ser cosa inmueble, y Eclesiastica; ni el dicho Asio aver procurado cautelarse con las solemnidades necessarias, para la seguridad de la parte correspondiente al Convento; es fixo, que entre este, y el Convento huvo dolo, y oculto convenio, en continùar en la simulacion, dolus enim comprehenditur ex coniecturis; Capicio Latr. *consult.* 35. *num.* 3. *&* 4. Sesse *decis.* 211. *num.* 20. *tom.* 2. Andreol. *controvers.* 66. *num.* 3. Rugeri. *consil.* 40. *num.* 17. *volum.* 2. Parisi. *cons.* 112. *num.* 52. *volum.* 1.

si-

ſicut, & fraudulenta conventio, Luc. *de Fideicommiſſ. diſcurſ.* 170. *num.* 3. Andreol. *controverſ.* 66. *ex num.* 2. Fabius de Anna *in conſ.* 104. *num.* 7. *& ſeqq.* & in dolo eſſe videntur, qui faciunt non facienda, & non faciunt facienda; Iacob. Scults. *Quæſt. Civil. quæſt.* 19. *num.* 16. Vultey. *conſ.* 36. *num.* 74. *volum.* 4. Andreol. *controverſ.* 134. *num.* 82. ac etiam, qui non faciunt, quod Iura dictant, Rugeriu. *conſ.* 39. *num.* 7. *& ſeqq. vol.* 1. & quæ ſolent fieri, Capic. Latr. *conſ.* 35. *num.* 53. Decian. *reſponſ.* 65. *num.* 12. *volum.* 2. *& reſponſ.* 67. *num.* 15. *volum.* 3. Y que ſupo la realidad, de que la Caſa, y Huerto fuè vendida ſimuladamente, y que era perteneciente à la herencia de Don Franciſco: dolus enim ſupponit ſcientiam, *leg.* 1. *§.* 2. & ibi DD. *de Dolo:* & ſcientia præſumitur, vbi non eſt veriſimilis ignorantia; Cyriac. *controverſ.* 533. *ex num.* 7.

93 Dirà el Convento, que no tenia parte en dicha Caſa Huerto, no obſtante el ſobredicho *Item* de Particion: Porque la realidad, es, que eſta Caſa, y Huerto, eran bienes, y recayò en la herencia de Don Franciſco Calatayud el mayor, Padre de Don Franciſco, de Don Diego, y Doña Luziana, en cuyos bienes ſucediò Don Franciſco, tanto por ſu Derecho, como por los de Don Diego, y Doña Luziana, ſegun los Inſtrumentos preſentados en el Proceſſo, *vt in facto, num.* 57. Y que por ſer eſta la realidad, hà dado ſiempre por aſſentado, y fixo, que perteneciò, y fuè de los bienes de Don Franciſco: Pero como eſte la vendiò à dicho Aſsio, al tiempo de hazer los Inventarios no la hallò en ſus bienes, ni tuvo noticia pertenezer à ſu herencia.

94 Pero la inſubſiſtencia de eſta evaſion, ſin entrar à otros Diſcurſos (ſuper dicta aſſertione, de que la Caſa, y Huerto era in ſolidum de Don Franciſco) queda convencida, por el miſmo Reconocimiento, y

Declaracion de Nicandro Asio (y otras demonstraciones, se huvieran presentado en el Processo, si el Convento no huviera ido con tanta cautela en este Negocio, teniendo prevenidos, y tomados todos los passos, para que Doña Esperança no pudiera mostrar la verdad con geminados Instrumentos, de que desde que muriò Don Francisco, tuvo noticia, y renoticia de esta Casa, y Huerto, y pertenezer à sus bienes, y herencia, de quien es Sucessor) pues por el dicho Reconocimiento, y confession, en que Don Nicandro Asio declara à favor del Convento, en descargo de su conciencia, que la venta, que le hizo Don Francisco, fuè simulada, dize tambien expressamente, que Don Francisco, hasta la hora de su muerte, cobrò las pensiones, y que despues de su muerte las cobrò Doña Luziana, ò el Convento; nam quidquid à Moniali adquiritur, adquiritur Monasterio; Stayban. Iunior. *resolution.* 23. Altograd. *cons.* 96. *ex num.* 1. y esta confession, no ay duda, que prueba esta realidad, pues assi como prueba la simulacion à favor del Convento, hà de probar tambien lo otro, en orden à las pensiones; nam omnis confessio, vt est dictum regulariter est individua, & sicut probat vnum in favorem illius, debet probare aliud; Bart. *in dict. leg. Ex parte*, *§. Idem quæsit. de Liberat. legat.* Burat. *decis.* 453. *num.* 8. Mayormente, quando el Convento se hà valido, y absolutamente de este Reconocimiento, Declaracion, y confession, en èl contenida, diziendo, que como resultava de ella, solo tuvo noticia pertenezer esta Casa, y Huerto à la herencia de Don Francisco, al tiempo que fuè hecho, y assi mucho despues de hechos los Inventarios, ex his, quæ dicunt Surd. *decis.* 258. Fransk. *Variar. Resolut. lib.* 2. *quæst.* 20. *ex num.* 11. *& seqq.* Riminald. Iunior. *in suo celebr. consil.* 127. *lib.* 2. & qui vtitur Instrumento videtur in totum illud approba-

ba-

bare, & verificare; Cyriac. *controverſ.* 137. *num.* 26. Bald. *in conſ.* 394. *num.* 5. *volum.* 2.

95 Siendo, pues, conſtante, que el Convento, deſpues de aver muerto Don Franciſco, cobrò las penſiones, y arrendamientos de eſta Caſa, y Huerto, y que antes que muriera Don Franciſcò, no las cobrava, ſino Don Franciſco, como reſulta de dicho Reconocimiento; y por lo miſmo que dize, de que eſta Caſa, y Huerto perteneciò à Don Franciſco, y que no tuvo noticia aver recaìdo en ſu herencia, haſta que Aſsio declarò, que la venta, que Don Franciſco le hizo de ella, era ſimulada, y fingida, y no moſtrar el Convento Titulo, ni cauſa por que debieſſe percibir las penſiones deſpues de ſu muerte, y hallarſe ſu heredero, y aſsi, deber entender, y preſumir, que las percibia por eſte Titulo, cum à primordio Tituli, poſterior formetur eventus; Peregrin. *conſ.* 48. *ex num.* 8. *volum.* 1. no es dable, ni veriſimil, que la dexara de tener de èl, y que era, y le tocava por la herencia, y como à bienes de Don Franciſco; ſcientia enim probatur ex veriſimilibus coniecturis ſecundum communem opinionem, Cyriac. *in controverſ.* 533. *ex num.* 7. Tancredin. *conſultat.* 54. *num.* 39. Decian. *reſponſ.* 4. *num.* 35. *volum.* 4. & ab his, quę contingere ſolent, Cravet. *conſ.* 123. *numer.* 5. Cyriac. *dict. controverſ.* 533. *num.* 8. Et quando ignorantia non eſt veriſimilis præſumitur ſcientia, Hodend. *conſ.* 80. *num.* 50. & 51. *volum.* 2. Cyriac. *dict.* 533. *num.* 9. etiam ad inducendum dolum, & pœnam, maximè in civilibus, licet aliud velimus dicere erga pœnam corporalem, Cyriac. *in dict. controverſ.* 533. *num.* 10. Hodend. *dict. conſ.* 80. *ex num.* 50. Vultey. *conſ.* 46. *num.* 55. *vol.* 4. vbi dicit hanc eſſe communem Doctorum diſtinctionem, quia huiuſmodi ſcientia, vt per belle dicit Saminiati. *in controverſ.* 43. *numer.* 15. non dicitur præſump-

ſumpta, ſed vera, & ſic ſufficiens ad quemcumque effectum, ibi: *Aliud eſt ſcientia præſumpta; aliud eſt ex coniecturis, & præſumptionibus elicita: hæc ſecunda dicitur vera ſcientia, & ad quemcumque effectum ſufficiens, Rota deciſ. 33. num. 4. verſ. Vltrà, part. 2. Recent. Cerr. deciſ. 34. num. 31. & deciſ. 132. num. 8. Celſu. deciſ. 152. num. 6. Seraphin. dict. deciſ. 1459. num.* 4. qui habet ſcientiam rei, præſumitur habere ſcientiam earum qualitatum niſi aliud probetur; Ioan. Baptiſt. Sami. *in dict. controverſ.* 43. *numer.* 6. Surd. *conſ.* 82. *num.* 39.

96 Con que reſultando, por lo dicho (ſin entrar en la conſideracion de lo que dizen los Doctores, que eo ipſo, que en el Inventario non ſint ſcriptæ omnes res Defuncti data ſcientia, vel ignorantia eſt nullum tanquam non legitimè factum, cum in illo non inveniatur forma Iuſtiniani obſervata, Cyriac. *in controverſ.* 127. Ferrer *in leg. Hac noſtra, temp.* 2. *declarat.* 4. *num.* 82. *& ſeqq.* & alij citati *ſupr. nu.* 68.) que el Convento tuvo noticia de eſta Caſa Huerto, y ſer de la herencia, y bienes de Don Franciſco, no aviendola pueſto, y eſcrito en el Inventario, aora ſe conſidere comun con el Convento, y la herencia de Don Franciſco, ò pertenezerle in ſolidum à ella, como dize el Convento, es innegable, que dolosè, & malè ſe geſsit circa confectionem illius, cum dolus Hæredis, erga illius confectionem cenſeatur probatus ex eo, quod probetur in illo ſcientia rei hæreditariç, & non inveniatur in Inventario deſcripta, Grat. *dict. cap.* 532. *ex num.* 19. Ferrer *in dict. Conſtit. hac noſtra, temp.* 2. *declar.* 4. *num.* 68. Guid. Pap. *de Confect. Invent. nu.* 6. Hodend. *in dict. conſult.* 35. *num.* 29. vbi ſequitur Guidonem dicens ex illo, ibi: *Et concludit, quod dolus probatur ſi apparet tempore confectionis Inventarij Hæredem ſciviſſe extare alias res, quas in Inventario*

non

non describsit; & cum res Defuncti debeant describi ab
Hærede in Inventario, itaut si scienter illas non descri-
bat, censeatur hoc facere, vt illas subtrahat; Cancer.
Variar. part. 3. *cap.* 2. *num.* 51. *& seqq.* Carol. An-
ton. de Rot. *conclus.* 20. *num.* 7. *& seqq.* Hodend. *dict.*
consultat. 34. *& consultat.* 35. Hypolit. Riminald. Iu-
nior. *dict. cons.* 417. *ex num.* 25. *& seqq. volum.* 4.
Turret. *in dict. cons.* 47. Fabius de Anna *in dict. cons.*
96. & alij citati *suprà in num.* 63. *& num.* 78.

97 Etiam illæ in quibus Hæres, aut alter habet
aliquod ius, aut communionem in illis cum Defuncto,
Ripoll. *Var. cap.* 10. *nu.* 476. *& seqq.* Duran. *decis.* 387.
num. 6. quia res hæreditatis communes cum alio, hæ-
reditariæ sunt, Duran. *decis.* 337. *num.* 23. *&* 24.
ibi: *Cum hæreditarium esse dicatur, quod est commu-*
ne hæreditatis, & alterius iuxta illud vulgare, quod
commune est, meum est, de quo in leg. Puppillus 39. *in*
fin. ff. de Verbor. significat. leg. Illud 46. *ff. de Ritu Nup-*
tiarum, Bald. in leg. penultim. col. 5. *vers. Alij debent,*
Cod. de Condition. inserta. Et confirmatur ex eo, quod
dicunt DD. quod res Hæredis, vel illius, qui facit In-
ventarium, si inveniantur apud ipsum Defunctum,
debent poni in Inventario, Cancer. *Variar. part.* 3.
cap. 2. *num.* 44. *&* 45. Igitur maiori ratione debent
poni res communes Defuncti cum Hærede, cum in illis
maior Ius habeat Defunctus, quã in rebus omnino alie-
nis inventis apud eum; ad Text. *in dict. leg.* 39. *in fin.*
ff. de Verbor. significat. leg. Illud 46. *ff. de Ritu Nupt.*
Æneus Robert. *Rerum iudicatar. lib.* 3. *cap.* 19. Vela
dissertat. 40. *num.* 35. *& seqq.* se sigue, que el Inventa-
rio que hà hecho es nulo, y de ningun valor, vt non
legitimè, & rectè factum, sed dolosè, & non observata
forma præscripta à Iustiniano, *in dict. leg. fin.* §. *Sin du-*
bius, Vrçeol. *Consultat. volum.* 1. *cap.* 39. *num.* 17.
& 18. Ferrer *in leg. Hac nostra, temp.* 2. *declarat.* 4.

Q

num.

*num.*61. *& ſeqq.* Theſaur. *dict. lib.* 1. *quæſt.* 10. Gratian. *Diſcept. cap.* 34. *ex num.* 6. *& cap.* 532. Hodend. *dict. conſultat.* 34. *&* 35. Fabius Turret. *in dict. conſ.* 47. Fabius de Anna *in dict.* 96. Mazerat. *Variar. Reſolut. lib.* 2. *reſolut.* 11. *nu.* 19. Caſtillo *de Aliment. cap.* 30. *num.* 29. Riminald. Iunior. *dict. conſ.* 417. *ex num.* 25. & alij citati *ſuprà num.* 63. *&* 78.

98 Pero pueſto caſo, y que fueſſe aſsi, como dize el Convento, que ſolo tuvo la noticia de pertenezer dicha Caſa, y Huerto à la herencia de Don Franciſco, en ſeguida de la Declaracion, y Reconocimiento, que hizo Aſsio en el 12. de Noviembre de el Año de 1682. en el que declarò, reconociò, y confeſsò, como ſe lleva, à favor de Don Franciſco, Doña Luziana, y Convento, ſus herederos, que la venta, que le fuè hecha por Don Franciſco de la Caſa Huerto, fuè fingida, y ſimulada, y que ſiempre conſervò ſus derechos, cobrando las penſiones haſta la hora de ſu muerte, y aſsi mucho deſpues de hechos los Inventarios, pues fueron hechos el Año de 73. Porque conſiderada la realidad, no ay duda, que la tenia antes, no ſolo por lo arriba dicho, ſino tambien por lo que pareçe, y reſulta del Inſtrumento de tranſportacion, y Sentencia de Declaracion, de valer, y tener el Mandato Executorio, que inſtò Doña Vicenta, por ſu Cenſo, y penſiones; pues eſta, ſin duda, con la noticia de la ſimulacion, y fraudulento convenio, que avia entre el Convento, y Aſsio ſobre eſta Caſa, y Huerto, teniendo Credito contra la herencia de Don Franciſco, por las penſiones de vn Cenſo, por ſer dicha Caſa Huerto eſpecial hypoteca de èl, paſsò à inſtar Mandato Executorio contra diverſos Poſſeedores de bienes ſubyugados à dicho Cenſo, y ſeñaladamente contra el Convento, y Nicandro Aſsio, como eſpeciales Poſſeedores, y detenedores de ella, por lo que Don Nicandro Aſsio, en viſta de

eſtos

estos proçedimientos, y de la verdad, de que la Casa Huerto era de el Convento, por ser heredero de Don Francisco, quien se la avia vendido à èl fingida, y simuladamente, y que como à tal, percibia las pensiones; y que assi, no teniendo derecho, ni vtilidad alguna, que era bien voluntario seguir, y passar por las molestias de vn juizio executivo; para escusar estas, y cansado yà de la simulacion, passò à hazer dicho Reconocimiento; en seguida de lo qual, se siguiò el Executorio contra el Convento, y cessando los proçedimientos, que avian empezado juntamente contra èl, por ir coadunado con el Convento, en simular, y ocultar la verdad; lo que lo califica, el que la Sentencia recayò solo contra el Convento, declarandose tener, y valer el Executorio contra èl, sin mencionarse el dicho Asio, deduziendose tambien de ella, que el Convento yà posseia, y era posseedor de dicha Casa Huerto, antes que hiziesse Asio dicha Declaracion, pues el Executorio fuè instado antes, & Mandatum Executorium fuit prolatum ratione hypothecæ, aut ratione oneris, cui erat supposita dicta Domus, & Hortus, & actio, quæ resultat ex onere reali, aut ex hypotheca maximè speciali, supponit Conventum possessorem, cum tales actiones sint reales, & sequantur rem quocumque vadat, & possideatur, Mart. *dict. decis.* 39. Surd. *dict. decis.* 204. *num.* 9. Gregori. Frantskiu. *Variar. Resolut. lib.* 1. *quæst.* 3. & Sententia declarat omne illud, quod necessario supponit, Salgad. *de Reg. Protection. part.* 4. *cap.* 9. *num.* 12. *& seqq.*

99 Es cierto, que en seguida de esta noticia, en virtud de dicho Reconocimiento, y Declaracion, afiançada con aver seguido vn juizio executivo, trabado contra èl, como à Posseedor de dicha Casa, y Huerto, todo anterior à la transportacion; pues el juizio, y Reconocimiento, començò, y fuè en el Año de 82. y

la

la transportacion en el Año de 85. no se halla, que lo pusiesse, y descriviesse en el Inventario, debiendolo hazer, cum bona de novo reperta debeant describi, & poni in Inventario, & hoc statim, & incontinenti, itaut si non addantur, Inventarium habeatur pro nullo, & dolosè facto; Guid. Pap. *de Confection. Inventar. num.* 6. Iranç. *de Protestati. consider.* 26. *ex num.* 8. *& sequent.* Gratu. *cons.* 25. *lib.* 2. Hodend. *cons.* 35. *num.* 29. Fhanuti. *de Inventar. part.* 3. *num.* 46. Andreol. *in controvers.* 242. *num.* 7. idem Guid. Pap. *in cons.* 42. *ex num.* 5. *& seqq.* quidquid dicat Bas. *in Theatr. Iurisprud. cap.* 29. *num.* 18. quod potest fieri intra tres Menses postquam res hæreditarię de novo ad notitiam Hæredis pervenerunt, nam tale assertum à nullo Doctore, neque ab illis, quos citat invenitur, & contra eum stant omnes suprà relati, cùm asserant, quod additio rei hæreditarię noviter ad notiam Hæredis debentæ debeat in Inventario fieri statim, & incontinenti, & idem dicit Giovag. *cons.* 21. *num.* 7. *lib.* 2. se sigue, que el Inventario q̃ ha hecho, cum non addiderit incontinenti dictam Domum, & Hortum, postquam ad eius notitiam devenit pro tali debet haberi, & iudicari; Guid. Pap. *de Confection. Inventar. dict. num.* 6. *& in cons.* 42. Gratu. *dict. cons.* 25. & alij citati. Quin obstet Bald. suprà relatus, *in dict. leg. fin. Cod. de Iur. deliber. num.* 9. vbi videtur dicere, de que el Heredero no pierde el beneficio del Inventario, nec haberi potest pro nullo, aunque no añada en èl las cosas que de nuevo han llegado à su noticia, quod dictum maiori ratione videtur procedere casu, quo in Inventario sit apposita Clausula, vt videtur apposita in nostro, salvo Iure addendi, &c. idem Bald. *in Authentic. Sed cum Testator, Cod. ad leg. Falc. in q. quæ incipit: Quæro si vnus subtrahat vnam rem.*

100 Porque la contraria opinion es mas co-

comun, y recibida de los Doctores, de que debe
el Heredero poner, y añadir en el Inventario las cosas
que de nuevo han venido à su noticia, no obstante di-
chas Clausulas, y otras, que se suelen aponer; porque
estas, solo salvan data ignorantia, non vero data scien-
tia, Bart. *in leg.* 1. *§. Item, ff. de Offic. Præfect. Vrb.*
Grati. *Discept. cap.* 532. *num.* 19. Ciroch. *Discept.*
cap. 7. *num.* 71. Hodend. *consult.* 34. *num. in fin. &*
consult. 35. *num.* 29. Guid. Pap. *de Confect. Inventar.*
num. 6. Zevall. *Commun. quæst.* 731. Cancer. *Variar.*
part. 3. *cap.* 2. *num.* 64. Grivell. *decis.* 143. Hodier.
ad Surd. *decis.* 222. *num.* 3. Thesaur. *qq. dict. quæst.* 10.
num. 6. Riminald. Iunior. *in dict. cons.* 417. *ex num.* 30.
& seqq. Porti. Immol. *cons.* 50. *num.* 16. Guid. *in dict.*
cons. 42. *ex num.* 5. nam ista concurrente debent poni,
& addi, itaut si non ponantur, aut addantur, maneat
probatus dolus, vt est dictum ex Gratian. *Disceptat.*
dict. cap. 532. *n.* 19. Ferrer *in dict. declar.* 4. *n.* 68. Ho-
dend. *dict. consult.* 35. *num.* 29. ibi: *Et concludit, quod*
dolus probatur si apparet rem tempore confectionis In-
ventarij Hæredem scivisse extare alias res, quas In-
ventario non descripsit, vel si post confectum Inven-
tarium aliæ res ad notitiam eius devenerint, & eas
non addidit incontinenti, Guid. Pap. videndus, qui lo-
quitur licent sint appositæ dictę Clausulæ, *de Confecti.*
Inventar. num. 6. *& cons.* 42. *ex num.* 5. & eum sequi-
tur, & refert Hodend. *dict. num.* 29. & quod debeant
poni, & addi non obstantibus, quod Inventarium sit
confectum cum dictis Clausulis, itaut, quod si non ad-
dantur Inventarium censeatur dolosè, & malè factum,
& quod Hæres teneatur in solidum, ac si illud non fe-
cisset, Iranç. *de Protestati. in dict. consider.* 26. *ex*
num. 8. *& seqq.* Flores de Mœna, ad Gamm. *in decis.*
248. Castillo *de Aliment. cap.* 30. *num.* 35. Cancer.
Variar. part. 3. *cap.* 3. *num.* 63. *&* 64. Ciroch.

Disceptat. cap. 7. *ex numer.* 70. & *sequentib.* vbi reprobat Baldum; Andreol. *in dict. controvers.* 242. *numer.* 7. Hodend. *in dict. consultat.* 35. *numer.* 29. Giovagnol. *in dict. cons.* 21. *numer.* 7. Gratu. *in cons.* 25. *lib.* 2. Guid.Pap. *de Confecti. Inventar. dict. num.* 6. qui etiam reprobat Bald. dicendo, quod in hoc malè dixit, Phanuti. *de Inventar. cap.* 3. *dict. num.* 46. vbi Guid. sequitur, & laudat Riminald. Iunior. *in dict. cons.* 417. 25. & *seqq. lib.* 4. Idem Guid.Pap. *in cons.* 42. vbi pariter impugnat Bald. *in dict. locis*, el qual consejo le escriviò, pretendiendo, que en Revista se confirmaràn dos Sentencias dadas, en que se avia declarado nulo cierto Inventario, por no aver el Heredero añadido los bienes que avian llegado à su noticia; y esto, no obstante de averle hecho con dicha Clausula, y otras mas salutares, que las que vsa el Convento en su pretendido Inventario.

101 Y de menor relevancia serà dezir el Convento, que esta Casa, y Huerto es cosa inmueble, y assi, aunque aya omitido escrivirla, ò añadirla, no se podrà dezir, que el Inventario es nulo, y que dolosè se gessit erga illam, dexandola de escrivir, ò añadir, como en las cosas estables no pueda caer la presumpcion de zelacion, ò subtraccion, cum facilè se manifestentur, vt dicit Text. *in leg.* 2. *Cod. Quando, & quib. quarta pars, lib.* 10. *gloss. in leg. Quamvis, ff. de Pignoratitia action.* Capic. Latr. *in decis.* 129. *num.* 22. & 23. Andred. *in controvers.* 38. *num.* 11. Toro *in vot.* 92. *lib.* 2. Duràn *dict. decis.* 382. *num.* 21.

102 Pero la insubsistencia de esta ponderacion, se manifiesta, por lo siguiente; pues aviendo dicho Iustiniano, que en el Inventario se han de poner las cosas que el Difunto tenia al tiempo de la muerte, *dict. §. Sin dubius*, ibi: *Super his rebus, quas Defunctus habebat tempore mortis*, las quales palabras son

ge-

generales, è indefinitas, quæ ęquipollent vniversali, *leg. Si pluribus, de Legat.* 2. & ibi Bartol. quod dictum etiam habet locum in verbis à Lege indefinitè prolatis, Hodend. *dict. consultat.* 34. *numer.* 9. & *seqquentib.* se sigue, que en el Inventario, omnes res, licèt sint immobiles debent describi, & apponi, vt dicit Angel. de Perusi. ita argumentando *in Tract. de Inventar. num.* 19. Tùm etiam, quia Inventarium est descriptio omnium rerum hæreditarium, Gloss. communiter recepta, in verb. *Repertorium, in leg. Qui Tutor. de Administrat. Tutor.* Luego si es de essencia, y substancia del Inventario la descripcion de todos los bienes de la herencia, se sigue, que las cosas inmuebles de ella se han de escrivir, aliter enim non esset Inventarium, cum non haberet essentiam illius, & non converteretur cum diffinitione, Cancer. *Var. d. p.* 3. *cap.* 2. *num.* 51. & *seqq.* Ferrer *in dict. leg. Hac nostra, temp.* 2. *declarat.* 4. *ex num.* 61. & *seqq.* Tùm etiam, quia non solum est de essentia, & substantia descriptio rerum hæreditarium, sino tambien de forma, & solemnitate, vt dicunt, & probant eleganter in suis celeberrimis consilijs Fabius Turret. *dict. cons.* 47. Fabius de Ann. *in dict. cons.* 46. & alij citati *supr. num.* Ergo res immobiles debent describi, cum forma inducta à Lege omnino sit adimplenda, Cyriac. *controvers.* 127. *num.* 11. & *sequentib.* Natt. *in cons.* 575. Guid. Pap. *in dict. cons.* 42. *num.* 2. aliter enim actus est nullus, *dict. leg.* 1. *Cod. de Præd. Decur. lib.* 10. ibi: *Infirma erit venditio si hæc forma erit neglecta.*

103 Y que en el Inventario se deben escrivir las cosas inmuebles, itaut, que por su omision reddatur nullum per citatos, *in num.* 80. dicunt Castillo *de Aliment. cap.* 30. *num.* 29. Abb. *in cons.* 73. *num.* 6. *volum.* 2. Camil. Borrel. *in Summ. decis. tom.* 3. *tit.* 19. *num.*

num.97. en donde passa à dezir, que ex eo, quod res est stabilis, & nõ ponatur ab Hærede in Inventario, præsumitur magis aperta eius malitia, & dolus, nam cum ex se ipsis manifestentur nulla potest allegari excusatio; y assi, dicha assercion se halla comunmente reprobada, y decidido lo contrario por los Senados; Miguel Ang. Guiz. *in observ. ad Capici. Latr. observ. 129. num. 17.* vbi expressè reprobat Capic. Latro *in dict. loco,* & quod opinio illa non servatur in Sacro Consilio Neapolitano, sino que el Heredero pierde el beneficio del Inventario, por la omission de escrivir qualquier cosa de la herencia, aunque sea estable, y que assi se declarò contra vna Muger, que avia dexado de escrivir cierta Casa hereditaria, Tapia *decis. S.C.N.decis.39.* en donde dize, que à cierta Muger se le denegò la restitucion in integrum, que pedia, para hazer iterum el Inventario, que avia hecho mal, ex eo, que dolosè avia omitido de escrivir certum corpus hæreditarium, dando por assentado, que el Inventario era nulo, è ilegitimo, ex eo, quod omissit describere illud certum corpus hæreditarium, de la qual Decision, corroborando nostrum assertum, haze mencion Carol. de Rot. *conclus.* 20. *ex num.* 8. *& seq.* y Thesaur. *qq. Forens. quæst.* 10. *lib.* 1. *num.* 28. dize, quod Senatus Pedamontanus sensuit, & declaravit certum Inventarium nullum, ex eo, *quod Hæres omissit scribere decem iugera terræ, quæ erant in hæreditate.*

104 Ni serà de relevancia dezir el Convento, que à lo sumo, por la omission de no descrivir, ò añadir en el Inventario dichas cosas, solo podrà estar tenido in duplum, pero no à que el Inventario se tenga por nulo, y à perder sus beneficios, *dict. leg. fin. Cod. de Iur. deliberat. §. Licentia,* vers. *Illo*, Andreol. *in controvers.* 38. *& controvers.* 119. Cyriac. *in controvers.* 320. Menoch. *in cons.* 471. quod in hac materia

est

est ante signanum, & omnes, qui pro hac opinione certant ei adhærent tanquan, Carocio. Luc. *de Hæred. discurs.* 20.*num.* 7.*& seqq.*

105 No es dudable, que esta opinion, de que el Heredero solum teneatur ad duplum ex omissione descriptionis alicuius rei hæreditariæ, itaut Inventárium non vitietur, tiene muchos Sequazes; pero la contraria, de que est defectuosum, & illegitimè, & non rectè factum, & consequenter, que es nulo, y que assi, pierde el Heredero sus beneficios, y que tenetur solvere Creditoribus in solidum, como sino la huviera hecho, tiene muchos mas, y mas clasicos; vt testantur Thesaur. *qq. Forens. lib.* 2.*dict.quæst.* 10.*num.* 27. Fabius Turret. *in dict. celebri cons.* 47. Fabius de Ann. *dict.cons.* 96.Hodend.*dict. consult.* 34. Siguenla Bart. *in dict. leg. Si Paulus, in fin.ff. Ad Leg. Falcid.* y à Bald.*dict.leg.fin.C.de Iur.delibera.num.* 8. Gribel. *in decis.* 143.*num.* 8. vbi pluribus rationibus eam confirmat Fachineus *Controvers. Iur. lib.* 4. *cap.* 37. qui respondet omnibus contrarijs Phanuti. *de Inventar. part.* 3.*num.* 46.*& seqq.* qui idem facit, & pluribus argumentis eam roborat, idem facit Hodend: *in consult.* 34. *vol.* 1. qui ambo etiam dicunt, quod pœna dupli fuit addita Hæredi à Iustiniano vltrà amissionem beneficij Inventarij; ob maleficium, de dexar de escrivir la cosa, vt eam subtrahat, quod etiã dixere Martin. Nigrinu. in supplement. operũ soceri sui Machel Graff. *in §.Inventarium,* Riminald.Iuni.*in dict.cons.* 417.*ex num.* 25.*& seqq.* & idem dicunt, ferè omnes, qui hanc opinionem sequuntur, vt dicit Thesaur. *in dict. quæst.* 10.*num.* 27. Siguen tambien nostram opinionem, tradendo plures responsiones, *dict. §.Licentia,* vers. *Illo,* in quo fundatur contraria opinio Fabius Turret. *in dict. cons.* 47. *lib.* 2. que le escriviò in eadem Causa, contra Menochium, laudat Turretum, eum sequendo Fabius

de

de Anna *in dict. consil.* 96. *volum.* 2. quem citat, & sequitur Paschal. *de Viribus Patr. Potestat. cap.* 2. *num.* 74. Gratian. *Disceptat. cap.* 34. *ex num.* 6. vbi sequitur Turret. & reprobat Menochiu. dicens esset communiter reprobatum, Abbas *in cons.* 73. *ex num.* 6. *volum.* 2. Gratu. *in cons.* 25. *lib.* 2. Cancer. *Variar. Resolut. part.* 3. *num.* 51. *&* *seqq.* Fontanell. *de Pactis Nuptial. part.* 2. *claus.* 7. *gloss.* 3. *ex num.* 53. vbi dant pro certa hanc opinionem, si res omissa est momenti, sed an hæc limitatio sit vera, diximus *suprà num.* 78. *&* 79. sequuntur pariter nostram opinionem, Hodiern. ad Surd. *decis.* 222. Zevallos *Comm. q. q. quæst.* 731. Thesaur. *in dict. quæst.* 10. *num.* 27. *&* 28. vbi dicit esse casum Legis, & quod pro illa iudicavit Senatus Pedamont. Anton. Fabe. *in suo Codic. lib.* 6. *titul. de Iur. deliberat. diffiniti.* 20. Vrçeol. *Consult. vol. cap.* 32. *num.* 17. *&* 18. Marian. Socin. *consil.* 108. *num.* 43. *vol.* 2. Philip. Portiu. *cons.* 50. Guisi. ad Capic. Latro. *in dict. observat.* 129. *num.* 17. vbi ait hanc opinionem servari in Consilio Neapolitano, & secundum eam fuisse decisum, quod etiam fatetur Manfrel. *in suis observat. ad eund. Capici. in observat.* 129. *num.* 12. & in Regno Valentię hæc opinio est amplexa, & observata, Bas. *in Theatr. Iurisprudent. dict. cap.* 29. *num.* 18. vbi postquam eam firmavit dicit, ibi: *A qua Sententia, non debemus recedere in Regno, quia ita à gravissimo Senatu nostro multoties iudicatum fuit, & præcipuè Sententia per Ferrera, die* 8. *Novẽbr.* 1656. *in favorem Marcellæ Ferrer, & de Febrer, contra D. Franciscum Rocca.*

106 Lo tercero; porque en el Inventario se hallan dos partidas, las que no ay duda se debian poner, licet videantur nomina, vt est dictum *supra num.* 66. *&* 71. Gratian. *dict. cap.* 532. *num.* 14. vbi dicit hanc opinionem esse veriorem, Borel. *in Summ. decis. titul.*

Iul. 19. numer. 82. como son las que hablan de lo que se le estava debiendo à Don Francisco, por razon del Salario de Governador de Alicante, y de Teniente de Governador de la Ciudad de Valencia, y no estàn puestas, y escritas cõ la expression, y forma que se debe, pues en èl se han de escrivir las cosas con toda claridad, y distincion, secundum pondus, numerum, mensuram, quãtitatem, & qualitatem, iuxta formam præscriptam *in leg. Si quis intra, C. de Bon. proscript.* Roland. à Valle *de Inventar. part.* 3. vers. *Item, requiritur*, & vers. *Omittendum*; idem Roland. *in cons.* 73. *ex num.* 43. *vol.* 2. Natta *in cons.* 574. *&* 575. Phanuti. *de Invent. p.* 3. *n.* 29. vers. *Quartum requisitum*, Hypoli. Rimihal. Iuni. *in dict. cons.* 417. *num.* 46. *& seqq. vol.* 4. el qual Texto, aunque habla del modo, y forma que se hà de hazer la descripcion de los bienes del proscripto, tambien la dà, y se entiende respecto del Inventario del Difunto, como advierte la Gloss. in verb. *Descriptio*, en donde dize, que se note para hazer el Inventario, y Bald. *in ead. leg.* dicit, que esta Ley se hà denotar pro Inventarijs conficiendis, *scilicèt, quod Inventarium dicitur legitimum, quando continet omnia plenè, distinctè, & clarè, vt colligitur in hac Lege.* Et Barthol. inquit: *Lex docet, qualiter res in Inventario describi debent, quam vide, & tene menti.* De suerte, que la forma de dicha Ley, en orden à la descripcion de los bienes del proscripto, se debe observar en el Inventario de el Difunto por el Heredero, vt per plures rationes ponderant Natta *in dict. cons.* 574. *&* 575. Roland. *in dict. part.* 3. vers. *Igitur*, & vers. *Omittendum*, idem Roland. *in cons.* 73. *ex numer.* 43. *volum.* 2. y assi dizen comunmente los Doctores, que semejantes Inventarios, en que no estàn descriptos los bienes con toda claridad, y distincion, no expressandose el numero, peso, medida, qualidad, y cantidad, & adhùc

sti-

ſtimatio, & valor eorum, de ſuerte, que ex ipſo ſe conozca la certeza de los bienes, que es nulo, y vicioſo, & non legitimè factum; Roland. *de Inventar. dict. part.* 3. verſ. *Igitur*, & verſ. *Omittendum*, Phanut. *de Invent. dict. part.* 3. *num.* 29. verſ. *Quartum requiſitum*, Caſtill. *de Aliment. cap.* 30. *num.* 29. Hodend. *dict. conſult.* 34. *num.* 9. *& ſeqq.* Cornaz. *deciſ.* 112. *num.* 13. Baz. *dict. cap.* 39. *ex num.* 15. Natta *in dict. conſ.* 574. *&* 575. Borell. *Summ. deciſ. tom.* 3. *titul.* 19. *num.* 74. *& ſeqq.* Rot. *deciſ.* 535. *part.* 5. *Recenti.* Con que hallandoſe dichas partidas pueſtas general, y confuſamente, ſin expreſſarſe la cantidad que ſe le eſtava debiendo à Don Franciſco por dichos Salarios, debiendoſe poner ſegun la forma *dict. leg. Si quis intra*, & ibi Bald. Camill. Borell. *dict. titul.* 19. *ex num.* 74. *& num.* 82. ibi: *Et quidquid Defunctus moriens reliquerit, ea etiam, quæ Defuncto debentur omnia, & ſingula, quæ hæreditatis ſunt in individuo deſcribuntur, & enumerantur*, el Inventario ſerà nulo, è ilegitimo, Roland. *dict. cap.* 3. verſ. *Igitur*, & verſ. *Omittendum*, Baz. *dict. cap.* 39. *ex numer.* 15. Rot. *dict. deciſ.* 535. Corn. *dict. deciſ.* 112. *num.* 13. Hypolit. Riminald. Iunior. *in dict. conſ.* 417. *num.* 46. *& ſeqq. volum.* 4. & alij citati.

107 Y aunque algunos Doctores dizen, que baſta poner las coſas en el Inventario, con alguna demonſtracion, y Relacion, de la qual ſe puedan certificar; eſta opinion, ademàs de ſer inſubſiſtente, nam quando expreſsio rei eſt de forma non ſufficit fieri mentionem, aut deſcriptionem de illa per demonſtrationem, aut relationem, ſed debet poni res expreſsè, clarè, & diſtinctè, Franſchi. *Variar. Reſolut. lib.* 2. *quæſt.* 1. *num.* 55. Tiraquell. *ad leg. Connubialem, gloſſ.* 7. in verb. *Expreſſum, num.* 119. 188. *& ſeqq.* No es aplicable à nueſtro Caſo; porque hablan dichos Doc-

Doctores en terminos, que en el Inventario estèn ex-
pressadas las demonstraciones, ò aquello à que se re-
fiere: Como si dixera, de lo que se le està debiendo à
Don Francisco, por razon del Salario de Governador
de Alicante, y Teniente del de Valencia, como pare-
çe de los Libros de la Tesoreria, ò Rezeta, vt ponde-
rat Samini. *controvers. 49. num.* 36. pues hecha esta
expression, se conoçe, y deprehende bastantemente la
certeza de la cosa, itaut si hoc non diceretur, non
intraret dolus, sed fatuitas, vt dicitur de eo, qui interro-
gatus: *Vbi latet Lepus?* No quiere dezir adonde està;
y con el dedo, en derechura al puesto, dize: *Illic est*
Lepus; y en nuestro Caso, no se halla tal expression,
y Relacion, como es la ponderada: Igitur, &c.

108 Con que resultando por todo lo dicho,
que el Convento no hà escrito, ni puesto todas aque-
llas cosas, que pertenecian, y eran de la herencia de
Don Francisco, segun, y como prescrive Iustiniano en
su Constitucion, solidandole segun la observacion de
ella, se sigue, que el Inventario, que hà hecho de la he-
rencia, y bienes de Don Francisco, tanquam non legi-
timè, & rectè factum, es nulo, y de ningun valor, ibi:
Infirma erit hæc venditio, si hæc forma fuerit neglecta,
dict. leg. 1. Cod. de Præd. Decurion. lib. 10. Vrçeol.
vol. 1. dict. consult. 32. *num.* 17. & 18. vbi dicit, quod
omissio descriptionis licet sit vnius rei viciat Inventa-
rium, & reddit illud nullum, Phanuti. *de Invent. par.* 3.
dict. nu. 29. vers. *Quantum requisitum*, Castill. *de Alim.*
cap. 30. *num.* 29. Hodend. *cons.* 34. *ex num.* 9. vbi dicit,
quod Inventarium, in quo non sunt descriptę omnes res
Defuncti est illegitimè factum, & quod idem est face-
re Inventarium, & non ponere omnes res, aut eas po-
nere obscurè, quod illud non facere, quod etiam dixit
Roland. à Vall. *de Inventar.* 3. *part.* vers. *Omittendum*
quoque non est, nu. 4. ibi: *Quia paria sunt Inventarium*

non

non facere, vel facere, & non onmes res ponere, vel obscure ponere, Gratian. *Discept. Forens. cap. 34. ex num. 6. & cap. 532.* Bertazol. *in Cons. Civil. cons. 154. nu. 41. & sequentib. vol. 2.* Marian. Socin. *in cons. 108. num. 43. vol. 2.* Cravet. *cons. 348. num. 26. vol. 2.* Guid. Pap. *dict. consil. 42.* Fabius Turret. *in dict. consil. 47. volum. 2.* Fabius de Anna *in dict. consil. 96. volum. 2.* Gratu. *in dict. consil. 25. lib. 2.* & alij citati *suprà num. 63. & num. 78.*

§. II.

Que no puede el Convento pretender, ni dezirse, que hà dado buena salida de los bienes, y herencia de Don Francisco: Y consiguientemente puede ser convenido por Doña Esperança, por su Credito, y està obligado à responderle, y pagar.

109 MVchas son las vtilidades, que el Heredero consigue por el Inventario: Refierenlas, y ponderan Montic. *de Inventar. in leg. 22. Cod. de Iur. deliberand.* vers. *Scimus iam duas esse, ex num. 71. & seqq.* Castillo *de Aliment. cap. 30.* Porçelin. *de Inventar. quæst. 7. part. 4. num. 3. & seqq.* Velasc. *consult. 52. ex num. 35.* Roland. *de Inventar 4. part.* vers. *Prima, & seqq.* Y la principal, y primera, es, de que solo puede ser obligado à responder, y pagar à los Acreedores, y Legatarios, in quantum valent vires hæreditariæ, aut res substantiæ Defuncti ad eum est devoluta, *dict. leg. fin. Cod. de Iur. deliber. §. Et si præfatam*, Velasc. *dict. consultat. 52. numer. 35.* Y aunque parezca ser esta obligacion precisa, y no poder evitar el responderles, in quantum valent Vires hæreditariȩ, pues aunque sea Heredero con be-

beneficio del Inventario, no dexa de serlo; y el Inventario pareçer solo sufragar, *vt non teneatur vltrà vires hæreditarias*; pero no para que dentro de los limites de ella no deba responder, & solvere Creditoribus, & Legatarijs, Franch. *decis.* 83. *num.* 3. vbi irridet commune dictum, in ore Pragmaticorum, quod Inventarium est herba Bœthonica ad omnes imbecillitates, quod dictum antea irrisit Pinel. *in leg.* 1. *part.* 3. *paulo ante num.* 82. *Cod. de Bonis Matern.* Fontanell. *de Pactis Nuptial. tom.* 1. *claus.* 4. *gloss.* 5. *num.* 39. *& seqq.* Ross. *consultat.* 4. *num.* 46. Thesaur. *qq. Forens. quæst.* 10. *num.* 29. Galeot. *Controvers. controvers.* 5. *lib.* 2. Marcian. *Disputatio. Forens. disputat.* 60. Prato *Disceptati. Forens. tom.* 1. *cap.* 17. *ex num.* 11. *& seqq.* Rota, apud Censium *de Censib. decis.* 231. *num.* 5. *& 6. & decis.* 332. *num.* 18.

110 Con todo, es tan relevante el beneficio del Inventario, y las vtilidades que acarrea consigo, respecto, que el Heredero con Inventario, censetur diversa Persona à Defuncto, ac si hæreditatem, non adhivisset; & hæreditas respectu illius, ac suorum bonorum reputatur iacens, Roland. *de Inventar. part.* 4. vers. *Prima,* Salgad. *in Labyrinth. Creditor. part.* 1. *cap.* 9. *ex num.* 26. *& sequentib.* Leli. Altrograd. *cons.* 62. *volum.* 1. Alderic. *de Hæredi. lib.* 10. *num.* 121. *& sequent.* que puede librarse de las cargas, y obligaciones de ella, salvando su Persona, y bienes, ab omni molestia, tàm Iuris, quàm facti, vt deducitur *ex dict. leg. fin. §. Licentia,* ibi: *Neque damnum aliquod Hæres sentiat, ex huiusmodi hæreditate,* Iasson. in eadem *leg. fin. num.* 3. Roland. à Vall. *de Invent.* 4. *part.* vers. *Prima,* Carol. Anton. de Luc. ad Gratian. *animadvers.* 511. *num.* 12. Montic. *de Inventar. in præfatione, num.* 73. *vers.* 3. *Regula.* Cardin. de Luc. *de Credit. discurs.* 36. *num.* 23. *& de Hæred. discurs.* 21.

nu-

numer. 2. Leli. Altogr. *dict. conf.* 62. *ex numer.* 1. *&* *feqq.*

111 Lo que puede hazer, y confeguir, no folo antes de inmifcuirfe en la herencia, repudiandola, ò haziendo dexacion de todos los bienes de ella, para que los Acreedores los tomen, y fe fatisfagan de fus Creditos, Porçel. *de Inventar. quæft.* 7. *part.* 4. *num.* 3. & faciunt Text. *in leg. Filius Familias*, *§. Apud Marçel. ff. de Legat.* 1. *& leg. Si Imperator. §.* 1. *de Legat.* 2. *Foro. fin. de Repudiand. hæreditate*; fino tambien defpues de averfe inmifcuìdo en ella, & cœperit folvere Creditoribus, & Legatarijs, vt notat ex Angelo Montic. *de Inventar. in dict. leg. fin. num.* 254. licet aliter fentiat Immola dicens, quod ex eo, quod cœpit folvere non poteft defiftere, quod non ocitanter probatur, *ex §. Et hæc quidem, dict. leg. fin. Cod. de Iur. de liber.* ibi: *Cum enim liceat eis adhire hæreditatem, & fine damno ab ea dicedere, ex præfentis Legis authoritate.*

112 Pero para efto, mayormente aviendofe inmifcuìdo en la herencia, y empezado à pagar, como en nueftro Cafo, es precifo, que el Heredero, ante todas cofas, mueftre efectivamente el Inventario; Inventarium non prodeft nifi in fcriptura præfentetur, Bonden. *de Iur. controverf. collect.* 1. *numer.* 67. Baz. *in Theatr. Iurifprudenti. dict. cap.* 29. *numer.* 67. *& fequent.* Peg. *Variar. tom.* 2. *cap.* 11. *ex numer.* 63. *& fequent.* para que en vifta de èl, cum fit caput omnium rationum; *leg.* 1. *§. Officio, ff. de Tutorib. & ration. diftrahend.* Cancer. *Variar. part.* 3. *cap.* 2. *num.* 3. Efcobar *de Ratiocin. cap.* 2. *num.* 2. *& feqq.* Baeç. *de Decim. Tutor. cap.* 2. *num.* 169. Velafc. *de Privileg. Pauper. quæft.* 60. *num.* 2. Montan. *de Tutel. & Cur. cap.* 5. *num.* 18. Quod dictum maximè procedit refpectu Hæredis, quia hæreditas

taspræsumatur opulenta, Ross. *consultat*.4. *num.* 44.
& adita confunditur cum Patrimonio illius, & desi-
nat esse hæreditas, & fit Patrimonium eius, maximè si
se immiscuit; ex Text. *in leg.* 1. *§. Sciendum, ff. de Separ.*
Salgad. *in Labyrinth. Creditor. part.* 1. *cap.* 9. *ex num.*
11. Roc. *Disput. select. Iur. cap.* 49. *num.* 40. & omnis
ratio debet incipere à capite, *leg. Argentarij, §. Ædi,*
ff. de Edend. Baeç. *de Decim. Tutor. cap.* 2. *nu.* 169. *&*
seqq. se conozca, facta calculatione, & computatione
præcisa in omni redditione rationis, *leg. Servus* 82. *ff.*
de Conditi. & demonstrat. Baeç. *de Decim. Tutor. dict.*
cap. 2. *nu.* 177. Garc. *de Expens. cap.* 20. *nu.* 22. *& seqq.*
que es lo que hà percibido, ò hà entrado en èl, ex Patri-
monio Defuncti per additionem, y que es lo que resti-
tuye, dà, y dexa, vel an Patrimonium Defuncti, sit
exaustum, aut emersum fideliter se gerendo in illo tan
quàm fidelis Administrator, talis enim iudicatur Hæres
adhiens hæreditatem beneficio Inventarij, Cardinal.
de Luc. *de Hæreditat. dict. discurs.* 21. *num.* 2. *& de*
Credit. discurs. 34. *num.* 7. *& discurs.* 36. *num.* 23.
Carol. Anton. de Luc. *in dict. animadver.* 511. *num.*
11. *& in animadver.* 532. *nu.* 10. ò en caso de no estar
todo exausto, y quiere relaxar lo remanente, si lo dexa
todo, aliter enim tenebitur respondere, & solvere Cre-
ditoribus, & Legatarijs, cum recepta sit Iuris proposi-
tio, quod Inventarij beneficium, non suffragetur, quate-
nus vires hæreditariæ supetant; & ipsæ Hæres de bo-
nis hæreditarijs habeat in manibus, tàm verè, quàm
æquipolenter; cum infrà limites virium, ac pro rata
bonorum quam obtinet paria sunt Inventarium ades-
se, vel non adesse, Cardinal. de Luc. *de Credito. discurs.*
37. *ex numer.* 8. *& sequentib.* Bond. *de Iur. contro-*
vers. colluct. 1. *ex num.* 70. *& seqq.* ad rem Hieronym.
Roc. *Disput. selectar. Iur. cap.* 50. *num.* 42. *& se-*
quent.

113 De todo lo qual se deduze, que el Heredero, que hà adhido la herencia, maximè si se inmiscuit, y no hà hecho Inventario, no puede pretender salirse, ni librarse de las cargas hereditarias, ni dezirse, que hà dado buena salida, y que no està obligado à responder à los Acreedores, sino que està tenido solvere illis sicut Defunctus, quia Hæres repræsentat Personam Defuncti, & in eum transeunt omnes actiones activæ, & passivæ, & conveniri potest, sicut ipse Defunctus, *leg. Pro hæreditarijs, Cod. de Hæredit. actionib. Authentic. de Iur. iurand. moriente præstito*, Iasson. *in dict. leg. fin. num.* 3. *Cod. de Iur. deliber.* Merend. *Controvers. Iur. lib.* 18. *cap.* 40. *per totum*, Bond. *de Iur. controvers. collect. Legal.* 1. *ex numer.* 19. Salgad. *Labyrinth. Creditorum, part.* 2. *cap.* 1. *ex num.* 1. *& seqq.* & qui semel est Hæres, non potest desinere esse Hæres, *leg. Ei, qui solvendo, ff. de Hæred. & acti. leg. Et si sine, §. Sed quod Papinian. ff. de Minorib.* Peguera *decis.* 208. *num.* 2. Bond. *collect.* 47. *num.* 56. Hodiern. *Controvers. cap.* 50. *num.* 12. & hæreditas semel adita repudiari non potest, *leg.* 1. *&* 2. *& ibi Bart. Bald. de Adq. hæredi.* nec habet locum, nec admitti potest repudiatio illius in præiudicium Creditorum, quibus per additionem Ius fuit quæsitum, Cyriac. *controvers.* 46. *num.* 2. *& seqq.* Bonden. *dict. consult.* 47. *num.* 57. Salgad. *Labyrinth. Creditor. part.* 2. *cap.* 14. *num.* 10.

114 Tùm, quia hæreditas adita, maximè sine Inventario desinit esse Patrimonium Defuncti, & fit Patrimonium Hæredis, *leg.* 1. *§. Veteres*, & ibi Iasson. *latè num.* 14. *ff. de Adquir. possess.* Luc. *de Credit. discurs.* 36. *num.* 23. Argel. *de Adquir. possess. quæst.* 10. *num.* 8. *articul.* 7. Hieronym. Roc. *Disput. selectar. Iur. cap.* 49. *num.* 40. & sic non potest monstrare Patrimonium Defuncti esse exaustum, cum iam desinat

nat esse Patrimonium illius per additionem, Luc. *dict. discurs.* 36. *num.* 25. maximè cum hæreditas censeatur opulenta; Ross. *consultat.* 4. *num.* 44. Cancer. *Variar. p.* 1. *cap.* 2. *nu.* 8. Posthio *de Manut. observ.* 56. *n.* 11. Leli. Altograd. *cons.* 62. *num.* 13. itaut non credatur Hæredi dicenti hæreditatem, non esse solvendo licet cum iuramento paratus sit hoc dicere, nam Iudex in re sua nemo est faciendus; iuxta tradita *in leg. Admonendi, ff. de Iur. iurand. leg.* 1. *ff. Quarum rerum actio non detur*, Gutierrez *de Iurament. confirmat. cap.* 1. *nu.* 27. *& seqq.* Montic. *de Inventar. cap.* 9. *num.* 478. *& sequent.* Tùm, quia, vt est dictum Inventarium est caput rationum, & deficiente isto, cum omnis ratio debet incipere à capite, *dict. leg. Argentarij, §. Ædi, ff. de Edend.* non potest Hæres monstrare quantum sit acceptum, & cognosci status certus hæreditatis, Samin. *controvers.* 48. *num.* 20. vt possit fieri recta calculatio, & computatio, præcisa in omni ratione, vt est dictum *leg. Servus* 82. *ff. de Conditionib. & demonstration.* Baeç. *de Decim. Tutor. cap.* 2. *num.* 177. *& seqq.* Garcia *de Expens. cap.* 20. *ex num.* 22. *& seqq.*

115 Y esto mismo que hèmos dicho, respecto de aquel Heredero, que no haze Inventario, bien considerado, proçede, respecto de aquel, que no le hà hecho bien, y legitimamēte, como lo mismo sea hazerle, y no hazerle bien, y legitimamente, que no hazerle; Escobar *de Ratioci. cap.* 9. *nu.* 68. Cardin. de Luc. *de Hæred. discurs.* 21. *num.* 3. Hodier. ad Surd. *decis.* 222. Zevallos *q. q.* 731. Baz. *in Theatr. Iurisprudent. cap.* 29. *num.* 6. Cancer. *Variar. part.* 3. *dict. cap.* 2. *num.* 51. Mier. *in Constitut. hac nostr. num.* 295. Grati. *Disceptat. dict. cap.* 532. *num.* 22. Ripoll. *Variar. cap.* 10. *num.* 268. Mayormente por omitir el escrivir en èl alguna cosa de la herencia, como en nuestro Caso,

por

por llevar tal Heredero contra sì la presumpcion, que assi como hà subtraìdo aquella, hà subtraìdo otras; nam qui semel est malus, semper præsumitur malus in eodem genere mali, *cap. Qui semel, de Regul. Iur. in 6.* Montic. *de Inventar. cap. 9. num.* 18. & sic non potesta pparere status certus hæreditatis, scilicèt, quid sit acceptum, vt facta calculatione, & cõputatione possit dici, quod omnia sint data, aut emersum sit Patrimonium, & quod fideliter se gessit, & nihil aliud remaneant quam ea, quæ vult relinquere; maximè cum omnis hæreditas, vt est dictum præsumatur opulenta, & solvendo præcipuè ea, quæ invenit hæredem, *dict. leg. Libertus, qui solvendo, ff. de Bon. libertor.* etiam si sit adita cum Inventario, Leli. Altograd. *dict. cons.* 62. *num.* 13.

116 Con que no aviendo hecho el Convento bien, y legitimamente los Inventarios de la herencia de Don Francisco, mayormente quando el defecto de ellos es propter omissionem descriptionis rerum hæreditariarum, vt est dictum *suprà in §. primo, ex num.* 62. *& sequentibus*, no podrà pretender, ni dezirse, que hà dado buena salida, idem enim est facere Inventarium, & non facere illud legitimè, & rectè, ac illud non facere; Escobar *de Ratiocin. dict. cap. 9. num.* 68. Bond. *de Iur. controvers. colluct.* 42. *ex num.* 61. vbi citans plures Authores in comprobationem eorumque, dicit ait: *Propterea videndum est an fuerit factum Inventarium à dicta Maria hæreditatis bonorum, tamquam principium, & caput rationis, & quidem cum descriptione bonorum, clara, & distincta, ac cum expressione quantitatis, & qualitatis eorum.* Et infrà num. 65. *Hoc etenim casu cum Inventarium fuerit minus legitimè confectum, perinde est, ac si nullo modo fuisset factum; leg. Quoties, ff. Qui satisdare cogantur, Rota, post Merlin. de Pignorib. decis.* 45. *num.* 4.

& in

& in Vituntin. Sens. 24. Mai. 1647. §. 1. quia coram Cardinal. Conrado, & in dict. decens. administrat. 18. Martij, §. Et enim paria, vbi Concordantes coram Celso.

117 Y se confirma todo lo dicho de lo que la Sagrada Rota decidiò, coram Verospio, y es la *decision 535. part. 5. Recentor.* en la que pareçe, que aviendo vn Heredero pretendido dar salida de vna herencia, que avia adhido, con beneficio de Inventario, como pretende aora el Convento, se declarò insubsistente su pretension, y no averla dado buena, porque era el Inventario defectuoso, respecto de no aver escrito en èl ciertas cosas muebles de la herencia, & aliqua nomina Debitorum, con claridad, y distincion, secundum qualitatem, & quantitatem; y que lo mismo era averle hecho, y averle hecho mal, que no averle hecho; y que siendo defectuoso, no se podia comprehender, y conoçer el estado de la herencia, para la recta calculacion, y computacion de acceptis, & datis; hoc est, de introitibus, & exitibus respectu hæreditatis Defuncti; la qual Decision refiere Luc. *de Hæred. & hæreditat. discurs. 20. ex num. 1. & seqq.*

118 Y aunque Luc. en el mismo *discurs. 20. ex num. 7. & seqq.* pretende redarguir dicha Decision, diziendo, que el Inventario de dicho Heredero, no se podia dezir vicioso, respecto de no aver descripto, y puesto con toda distincion los bienes, cum eorum quantitatibus, & qualitatibus, y assi, que no podia perder sus beneficios, sino en quanto à la negativa, que resulta del Inventario, de que no se presuma aver mas bienes, que los escritos, y no creerse su assercion, respecto del valor de los bienes, teniendo obligacion de justificarlo por otro camino, apoyando su raciocinacion, con dezir, que si el que omite poner algunas cosas en el Inventario, que es mayor defecto, que no es-

escrivir las cosas obscuramente, este no pierde los beneficios de èl, respecto de no poderse dezir vicioso, sino que tenetur ad duplum, segun inconcusamente sigue la Rota Romana, que menos se podrà dezir vicioso aquel Inventario, que el Heredero no hà descrito algunas cosas con distincion; y assi, que gozarà de sus beneficios, y que podrà reddere rationem de hæreditate, justificando el valor, y estimacion de los bienes obscuramente escritos, por otro camino, y gozar de la vtilidad de la desalidà, y consequentemente librarse ab omni molestia.

119 Pero todas estas asserciones de Luca son contra la comun opinion de los Doctores; porque no es dudable serlo, què el Inventario, en que no se hallan descriptas las cosas de la herencia, tàm mobilia, quam immobilia, ac se moventia iura, & actiones, con toda distincion, y claridad, secundum pondus, numerum, mensuram, quantitatem, & qualitatem, es vicioso, è ilegitimo, y que pierde el Heredero sus beneficios, tanquam factum non observata forma *in dict. leg. Si quis intra, Cod. de Bon. præscriptor.* quæ observanda est in illo, vt est dictum *suprà num.* 106. Borel. *in Summ. Decision. dict. titul.* 19. *num.* 77. *& sequent.* Natta *in dict. cons.* 574. *&* 575. Roland. à Valle *de Inventar. part.* 3. vers. *Item, requiritur*, & vers. *Omittendum*, idem Rolandus *in dict. consil.* 73. *ex num.* 28. *& sequent. volum.* 2. Bas. *in Theatr. Iurisprudent. dict. cap.* 29. *num.* 15. Cornaz. *dict. decis.* 112. *ex num.* 13. Cyriac. *Controvers. controvers.* 160. *ex num.* 96. *& seqq.* Roxas *decis.* 95. *num.* 14. *&* 15. & alij citati *in dict. num.* 106.

120 Y no es menos contra opinion comun de los Doctores el afirmar, y dezir, que el Inventario, en que el Heredero hà dexado de escrivir alguna cosa, no es vicioso, è inutil, sino que el Heredero tenetur ad du-

duplum rei non descriptæ, y consiguientemente, que goza de sus beneficios; pues la contraria opinion, como se lleva dicho, es la cierta, y recibida por los Senados, y de los Doctores, vt præpter citatos *num.* 105. Marçel. Marcian. *in cons.* 13. vbi reprobat Menoch. *in dict. cons.* 471. dicens allegare plures DD. qui non dicunt id pro quo eos allegat, & quod ab hæc opinione in iudicando, & consulendo, non est recedendum: & eam fuit sequutus Menochi. *in consil.* 89. *numer.* 146.

121 De donde se deduzen estas Consequencias, en comprobacion de lo dicho. La primera: Que si por dexar el Heredero de escrivir en el Inventario alguna cosa de la herencia del Difunto, con claridad, y distincion, el Inventario es nulo, y vicioso, y pierde sus beneficios; con mayor razon lo serà, dexando de escrivir en èl algunas cosas de la herẽcia; pues mayor delito es esto, q̃ lo otro; Phanut. *de Invent. p.* 3. *ex nu.* 55. La segunda, que si el Heredero, que con distincion no escrive alguna cosa de la herencia en el Inventario, no puede dar buena salida de la herencia, quia per se ip- tionem confusam bonorum in Inventario status cer- tus hæreditatis intelligi, & comprehendi non potest ad calculationem, & computationem faciendam ex his; quæ dicunt Baeç. *de Decim. Tutor. dict. cap.* 2. *num.* 175. *& seqq.* Garcia *de Expensis, dict. cap.* 20. *num.* 22. *& seqq.* Menos podrà pretender darla, y dezirse, que la hà dado buena aquel, que hà dexado de escrivir todas las cosas de la herencia; cum in hoc casu magis incertus reddatur status hæreditatis ex omissione descriptionis bonorum hæreditariorum, cũ minus appareant bona, quæ non sunt scripta, quam ea, quæ sunt scripta, & sunt scriptà obscurè.

122 Con que resultando por todo lo dicho, que

que el Inventario, que hà hecho el Convento, es ilegitimo, y defectuoso, y que de èl no se puede deprender, y entender *statu*s certus hæreditatis, & idem sit facere Inventarium legitimè, aut non rectè, ac non facere, vt in terminis dicunt Bonden. *dict. collect.* 42. *ex num.* 61. Escobar *de Ratiocin. dict. cap.* 9. *num.* 68. ibi: *Prout si Inventarium, vel descriptionem omisissent, cum idem sit quid non fieri, vel omissa forma ex solemnitate fieri*; vt *in leg. Qui Romæ, ff. de Verbor. obligation.* no puede pretender, y dezirse, que hà dado buena salida; Rot. *dict. decis.* 535. *part.* 5. *Recentior.* Cardinal. de Luc. *dict. discurs.* 20. *de Hæred. & hæred. ex num.* 1. *& seqq.* y consiguientemente, quod tenetur respondere à D. Sperantia; Roc. *Disputat. selectar. Iur. cap.* 50. *ex num.* 42. *& seqq.* Luc. *dict. animad.* 511. *nu.* 11. Rot. *dict. decis.* 535. Pegas *Vari. Resolut. tom.* 2. *càp.* 11. *ex num.* 63. Bas. *in Theatr. Iurisprud. cap.* 29. *ex nu.* 67. *& seqq.* & solvere illi Creditum Dotale, ad cuius solutionem fuit condemnatus in Causa Demandæ Dot. cum non facerit Inventarium secundum formam, & figuram Iustiniani, *dict. leg. fin.* §. *Sin dubius.* Nā licet eum fecit, non eum fecit rectè, & legitimè solidando eum, secundum omnia capitula Inventarij præscripta in observatione *dict. leg. fin.* §. *Et si præfatam, iunct. cum* §. *Sin dubius*; & actus non dicitur factus quando superest aliquid faciendum; *leg. vlti. C. ad Silanian.* Mier. *in Constit. Hac nostr. num.* 195. Natta *in dict. cons.* 575. *num.* 7. Et idem sit facere eum non rectè, aut debitè, & legitimè, ac eum non facere, vt præter citatos dicunt ad propositum Carthar. *Decis. Genuens. decis.* 85. *num.* 11. ibi: *Quod paria sunt non facere Invētarium, vel non debitè, ita quod pariat præiudicium, ac si nullum fecisset Inventarium.* Roland. à Valle *in cons.* 73. *num.* 28. *volum.* 2. ibi: *Præmissis*

non

*non obstantibus contraria Sententia est de Iure verior,
quod imò Dominus Hector tenetur vltrà vires hæredi-
tarias, & privatur commodo beneficiorum, quæ com-
petunt legitimè conficientibus Inventarium, & de qui-
bus per DD. maximè per Iassonem in dict. §. Et si præ-
fatam. Et Moderni, cum non confecerit solemniter
Inventarium, quod idem est, ac si non fecisset, cum pa-
ria sint aliquid non facere, sed minus legitimè, & nulli-
ter, leg. Quoties, ff. Qui satisdare cogantur, vbi per
illum Textum, dicit ibi Iasson. Paria esse aliquid non
esse factum, vel non idoneè, allegat etiam Textum,
quem dicit notabilem in leg. Nullam, ff. de Authoritat.
Tutor. Similiter paria sunt, non comparere, vel minus
legitimè comparere, cap. Nicolao, & ibi Bald. de
Appellation. Accedit etiam, quod nihil, & invalidam
æquiparantur. Leg. Si, aut nullum, vbi Bald. Cod. de
Legitim. Hæred. Et quod nullum est, nullum producit
effectum; leg. 4. §. Condemnatum, ff. de Iudic.*

§. III.

En que se afiança todo lo dicho.

123 EL Convento, es muy dable, diga: Que no està obligado hazer Inventario, ex eo, quod Ecclesia, Monasterium, aut Locus Pius, non tenentur illud facere, itaut, quod licet illud non faciat de bonis ad eum perventis titulo hæreditario, non tenetur solvere vltrà vires hæreditarias, & in solidum Creditoribus, cum non innodetur Legibus illius, Ioan. de Anan. *in cap. 1. sub num. 8. de Testament.* Felin. *in cap. quarta, n. 7.* vers. *Decim. de Præscription.* Andr. de Besset. *in Repetition. leg. Habebat, quæst. 7. num. 135. & seqq. Cod. de Sacrosanct. Eccles.* Ægidi. *in leg. 1. Cod. Eodem titul. 5. part. §. 1. num. 27.*

Antonel. *de Regimin. Eccles. Episcop. lib.* 1. *cap.* 1. *num.* 86. Delben. *de Immunitat. part.* 1. *cap.* 8. *dubit.* 15. *num.* 3. Y aſsi, aunque aya hecho mal el Inventario de los bienes, y herencia de Don Franciſco, no eſtarà tenido à pagar à Doña Eſperança ſu Credito, vltrà vires hæreditarias, & in ſolidum, ſino intrà limites illarum, pues el acto voluntario, aunque ſe haga, y no ſe haga bien, no induze, ni cauſa obligacion, ni pena, reſpecto de aquel que le haze: Nam actus voluntarius, non præiudicat, niſi quatenus ex neceſsitate concludit; Cyriac. *conſ.* 57. *num.* 51. *& ſeqq. tom.* 1.

124 Eſta Queſtion, no es negable, ſer muy reñida entre los Doctores, y que por vna, y otra parte ſe halla gran numero de ellos; y aunque abſolutamente, conſiderados los terminos de eſte Pleyto, pareçe en algun modo poderſe eſcuſar; con todo, por coincidir, y eſtar trabada con ſu Diſceptacion, no ſe omitirà ſu Diſputa, para que con ella queden deſvanecidas qualquieras Excepciones, y conſequencias, que el Convento quiera alegar, è inferir.

125 Y por quanto con la Diſputa mas ſe acriſola la verdad, viam aperiendo ferro, por medio de los Contrarios, vt in ſimili dicit Bald. *in leg. Precibus*, *nu.* 33. *Cod. Impuber. & alijs ſubſtitution.* ſe propondràn primero los Argumentos de la opinion, que pareçe favoreçer al Convento, y en ſeguida los que demueſtran, y favoreçen à la nueſtra, para que en viſta de ellos, y la ſatisfacion que ſe dà à la de los Contrarios, quede mas manifieſta, y clara la verdad de nueſtra opinion, vt in ſimili Gisbertus Freytag. *de Legat. Dot. fol.* 28. *num.* 2. *& ſeqq.*

126 El primer Fundamento de la Contraria opinion, con la que ſe defiende el Convento, es, que el Fiſco non innodatur Legibus Inventarij, ni eſtà tenido vltrà vires hæreditarias, aunque no le haga en los

bie-

bienes que suçede; Oleà *de Cesion.Iur.lib.3.quæst.9.*
ex num.32.& seqq. Luego ni la Iglesia, Fiscus enim, &
Ecclesia, quoad Privilegia inter se comparantur; Man-
gil. *de Imput.quæst.132.num.18.*

127 Lo segundo: Porque la Iglesia, ni el Mo-
nasterio, ni otros Lugares Eclesiasticos, y Religiosos,
estàn tenidos à las Leyes, y Constituciones Imperiales,
y estas no les pueden innodar, ni obligar; ad Text. *in*
cap. Non benè quidem, distincti. 96. cap. Eccles.
Sancta Maria, & ibi Canonistæ *de Constituti.*

128 Lo tercero: Porque la razon porque el
Heredero està tenido vltrà vires hæreditarias, sino ha-
ze el Inventario de la herencia, en que sucede, ò le haze
mal, es, porque se presume, que omite el hazerlo para
subtraher, y ocultar los bienes de ella, *§. Sancimus,*
in Authentic. de Hæred. & falcid. y esta misma pre-
sumpcion tiene contra sì aquel, que no le haze bien:
lo que cessa en la Iglesia, cum sit cultrix iustitiæ, &
non patitur in se, neque in alium facere iniuriam, vt
dicit Text. *in cap. 1. §.Sed diversum, de Alien.Feud.*
in vs. Feudor. & sic veniunt limitandę respectu illius
generales Conclusiones loquentes de Inventario, cum
in illa cesset ratio fundamentalis Constitutionum;
Ægid. *de Sacrosanct. Eccles. in leg. 1. 5. part. §. 1.*
num. 27.

129 Lo quarto: Porque quando el Monaste-
rio sucede al Monge per Professionem, non tenetur
facere Inventarium, nec solvere Creditoribus vltrà
vires bonorum; Olea *de Cesion. Iur. titul. 3. quæst. 9.*
num. 33. Passerin. *in Problemat. Legal. 2. num. 114.*
& seqq. Igitur.

130 Lo quinto: Porque se halla esta opinion
afiançada *in Authentic. Sicut alienatio, Cod. de Sa-*
crosanct. Eccles. Ægid. *in dict. leg. 1. §. 1. part. 5.*
num. 27.

131 Sex-

131 Sexto: Por què esta opinion se halla seguida per Barthul. *in Repet. leg. Habebat, num. 45. & seqq. Cod. de Sacrosanct. Eccles.* quem sequuntur Cancer. *Variar. part. 1. cap. 2. num. 7.* & omnes suprà citati, & etiam eam sequuntur, Samini. *controvers. 48. num. 19.* Bonden. *Collect. de Iur. controvers. collect. 21. sub num. 7.*

132 Sed his non obstantibus, la contraria opinion, de que quando la Iglesia, ò Monasterio sucede en los bienes de alguno, como à Heredero, vt in nostro Casu, en que el Convento se declarò tal, hæreditas enim delata Monacho, immediatè, & statim adquiritur Monasterio, Andreol. *controvers. 61. numer. 13. & sequent.* Sanseverin. *in Additionib. ad Sanfelicium, tom. 3. decis. 349. in Addition.* vers. *Vnde si Monacho*; itaut Monachus renunciare illam, non possit invito Monasterio, & Monasterium potest illam adire eo reluctante; Carol. Anton. de Luc. *in Animadversi. ad Grati. animadvers. 363. ex num. 23. & sequent.* Cardinal. de Luc. *de Success. discurs. 30. num. 13.* Sanseverin. *in dicis. Sanfelic. 349.* vers. *Quidquid*, Paul. Estayban. Iunior. *dict. resol. 23. ex num. 5.* Qui loquitur de Moniali hærede instituta, & quod Monasterium tenebatur facere Inventarium: Monachus enim respectu Monasterij comparatur servo, quo ad effectum adquisitionis, quia Monasterium omnino, tàm quo ad vsufructum, quàm quo ad proprietatem adquirit rem delatam Monacho, quia Monachus Professus omnino adquirit Religioni, & Monasterio; ex Text. *in Authentic. Ingress. Cod. de Sacrosanct. Eccles.* Dummodo sit capax bonorum, vt in nostro Casu, Sanseverin. *in dict. vers. Quidquid*; Monachus equidem per Professionem omnem suam voluntatem, & potestatem transtulit in Monasterium; Andreol. *dict. controvers. 61. num. 13.* & sic Monasterium sub-

ſubrogatur in locum illius, ac ſi Monaſterium eſſet inſtitutum; Paul.de Caſtr. *in leg. Cum propones, num.* 2. *Cod. de Hæred. inſtit.* Carol. Antoni. de Luc. *dict. animadverſ.* 363. *numer.* 17. & generaliter quando bona in vniverſum accipiuntur ab aliquo per mortem vnius accipiuntur, vt hæreditas, & iſte talis ſubrogatur in locum Hæredis, vt eleganter dicit Aretius *in Rubr. de Adquir. hæredit.* es conſtante, y fixo eſtar tenido à hazer Inventario; Hæres enim ad conſervandum ſe indemnem, ſive ſit ex Teſtamento, ſive abinteſtato, tenetur facere Inventarium; *dict. leg. fin. §. Cum igitur hæreditas*, ibi: *Cum igitur hæreditas, ad quend am, ſive ex Teſtamento, ſive abinteſtato, ſive ex à ſe, ſive ex parte*; Monticul. *de Inventar. cap.* 5. *num.* 41. Porçelin. *de Inventar. cap.* 2. *num.* 1.

133 Y no aviendole hecho bien, como no le hà hecho, y lo miſmo ſea hazerle mal, ò no hazerle legitimamente, que no hazerle, como queda dicho, innodatur Legibus illius, & tenetur ſolvere in ſolidum à D. Sperantia ſu Credito. Primo, ex Gloſſ. *in cap.* 1. verſ. *Patiaris, de Teſtament.* & *in cap.* 1. in verb. *Debita, de Solutionib.* vbi dicitur, que la Igleſia, no haziendo Inventario, tenetur vltrà vires hæreditarias, & in ſolidum.

134 Secundo, ex Text. *in §. fin. Authentic. de Hæredib.* & *falcid. §. Quia verò duplex*, ibi: *Hæc omnia obtinere ſimiliter*, &c. Et ibi: *Et non ſcriptis Teſtamentis*, & *in omni voluntate ſancimus*, & *in omni Perſona, ſive privata, ſive Militari, ſive Sacerdotali, ſive Imperiali, ſive alterius cuiuslibèt*, &c. En fuerça de las quales palabras, ſe hallan comprehendidas otras Perſonas mayores, que las expreſſadas; Gloſſ. *in Clementin.* 1. *de Re iudicat.* verſ. *Vel alia quavis cauſa*, & *in Clement. Ne Romani, de Electionib.* & ſic important, & continent Eccleſias, Monaſteria,

ria, Capitula, Collegia, & alia similia in terminis Barbas. *in cap.* 1. *columm. fin. de Testament.* Roland. *de Inventar. quæst.* 12. *sub num.* 3. vers. *Sed præmissis,* Pater Molin. *de Iustit. & Iur. tom.* 1. *disputat.* 207. versicul. *Contrariam Sententiam*; por lo que siguen nuestra opinion, y la llaman comun, y verdadera, quod etiam dicit eam sequendo Iasson. *in leg. fin. in princip. Cod. de Iur. deliber.* & Mangil. *de Imputationib. quæst.* 132. *num.* 21. vbi dicit, nostram opinionem esse veriorem Magoni. *Decis. Florenti. num.* 129. *num.* 3. eam vocat, non solum communem, sed etiam veram in foro contentioso, & Merend. *Controvers. Iur. lib.* 1. *cap.* 40. *numer.* 22. ait: *Non solum esse veram in foro contentioso, sed etiam in foro Conscientiæ.* Et in num. 24. dicit: *Cavendum est ergo ab illis, qui contrarium scribunt.*

135 Et hanc nostram opinionem, præpter citatos sequuntur Anton. de Butr. *in cap.* 1. & Immol. *de Testament.* Ancarran. *in eodem cap. num.* 47. Archidiaconus *in Can. Episcop. qui filios* 12. *quæst.* 2. *num.* 3. Angel. *in leg.* 1. *§. Hæc stipulatio, num.* 1. *ff. Si cui plusquam, per leg. Falcidiam,* Alexand. *in leg. fin. §. Notissimum, num.* 2. vers. *Puto veriorem, Cod. de Iur. deliber.* Padill. *in leg. Quamvis, num.* 8. *Cod. de Iur. & fact. ignorant.* Covarrub. *in cap.* 1. *numer.* 14. *de Testament.* Petrus Gregor. *in Sintagm. Iur. univers. lib.* 46. *cap.* 3. *num.* 14. Tiberius *in Practic. Iudic. lib.* 1. *cap.* 44. *num.* 15. Phanut. *de Inventar. part.* 2. *num.* 2. Michael. Graff. *Divers. qq. q.* 250. *num.* 8. Fachineus *Controvers. Iur. lib.* 6. *cap.* 20. Bari. *de Success. lib.* 11. *titul.* 10. *num.* 1. Homobon. *de Examin. Ecclesiastic. part.* 2. *tract.* 9. *cap.* 11. *quæst.* 31. vers. *Item ipsemet*; Censalius ad Peregrin. *de Fideicommiss. artic.* 35. vers. *Quarto, fol.* 353. Gregor. Lopez *part.* 6. *in leg.* 10. *tit.* 6. in Gloss. *Præterea, §. Sanci-*

cimus, quem citat, & sequitur Castill. *de Alim. cap.* 30.
num. 7. Didac. Spino *de Testament. gloss.* 35. *num.* 50.
& 51. Blas. Altimar. *in Observat. ad Cons. Rovit.*
54. *num.* 11. Iulius Caponius *Disceptati. Forens. cap.*
38. *num.* 9. & 18. *tom.* 1. Paul. Estayban. Iunior. *Re-
solut. Forens. resolut.* 23. *num.* 21. & novissimè Albert.
Alderic. *de Hæredib. titul.* 10. *num.* 211. en donde di-
ze, ser esta opinion mejor, y mas probable, & fulcita
melioribus rationibus.

136 Lo que se califica, por lo siguiente, en
que se satisfaze à las razones contrarias, resultando de
ello quasi expulsis nebulis, quedar mas resplandeciente
la verdad de nuestra opinion; Freytag. *de Legat. Dot.
dict. num.* 2. Nam ad primum respondetur: Que la
opinion mas comun, y recibida de los Doctores, es,
que quando el Fisco sucede en los bienes de alguno,
como à Heredero, que debe hazer Inventario, aliter
innodatur Legibus illius, & tenetur solvere Credito-
ribus vltrà vires hæreditarias, *dict. Authentic. de Hæ-
redit. & falcid. in* §. *Quia verò duplex*, ibi: *Sive Im-
periali, sive alterius cuiuslibèt*; Ripoll. *Variar. cap.*
10. *numer.* 479. Mangil. *de Imputation. quæst.* 132.
num. 23. Zevallos *Comm. opin. quæst.* 822. Merend.
Controvers. Iur. lib. 18. *cap.* 40. *num.* 29. Alderic.
de Hæred. dict. titul. 10. *num.* 209. Menchac. *de Succes-
sion. lib.* 2. §. 16. *num.* 11. Fachineus *Controvers.
Iur. lib.* 6. *cap.* 21. Roland. *de Inventar. quæst.* 9. &
dict. quæst. 12. vers. *Non obstat*, Alderic. *de Hæred.
dict. titul.* 10. *num.* 211. ibi: *Et proinde non obstat
primum Argumentum, quia est fundatum super fal-
sam propositionem, ex eo, quia etiam Fiscus secundum
veram opinionem, de qua suprà ad id tenetur.*

137 Y la opinion contraria, procede, quan-
do el Fisco sucede en los bienes de alguno, non Iure
hæreditario, sed quod ei obveniant tanquam bona

va-

vacantia, scilicèt, quando venientes abintestato repudiaverint hæreditatem, vel ex delicto alicuius, vt declarant has opiniones concordando, Alexand. *in dict. §. fin. col. penult.* Barbaſ. *in dict. cap.* 1. *col.* 6. verſ. *Ad istam rationem, de Testament.* Covarrub. *in dict. cap.* 1. *num.* 14. verſ. *His verò, de Testament.* Mang. *in dict. quæst.* 132. *num.* 23. Vazquez *de Success. tom.* 1. *lib.* 2. *§.* 16. *num.* 11. & omnes alij suprà citati: Con que siendo diversos terminos los de nuestra Controversia, y hallarnos en caso de vnos bienes deferidos, y adquiridos por el Convento Titulo hæreditario, tenetur facere Inventarium, asi como està tenido el Fisco in simili casu; Phanuti. *de Inventar. dict. part.* 2. *num.* 2. Mangil. *de Imputati. dict. quæst.* 132. *num.* 22. *& seqq.* Roland. *de Inventar. dict. quæst.* 12.

138 Ad secundum respondetur, ademàs de lò que dize Merend. *Controverſ. Iur. lib.* 18. *cap.* 40. *num.* 24. que si bien es verdad, que regularmente, las Leyes Imperiales no comprehenden à la Iglesia, ni està tenida à su observancia, de suerte, quod ex illius inobservantia, non innodetur, per dict. Text. *in cap. Ecclesi. Sanct. Mar. & per dict. cap. Benè quidem.* Pero como estas Leyes loquentes de Inventario sean fundadas en toda razon, equidad, honestidad, y piedad, & tendentes in bonum publicum, Iul. Capon. *Discept. dict. cap.* 38. *num.* 8. *&* 9. Roland. *de Invent. quæst.* 12. y su providencia no hallarse improbada por Derecho Canonico, quod sufficeret ad illarum observantiam; nove Vizanu. *de Mandat. Princip. lib.* 3. *cap.* 1. *num.* 61. Spin. *de Testament. gloss.* 33. *num.* 75. Castro *allegat.* 1. *num.* 242. antes bien, aprobada, *cap. Reinald. de Testament.* Gloss. *in dict. cap.* 1. *de Testament.* & Gloss. *in cap.* 1. *de Solutionib.* Barbaſ. *in dict. cap. Reinaldus, col.* 155. *& in col.* 159. *verſ.* 8. *facit.* Et *in cap.* 1. *col.* 6. *verſ.* 2. *eodem titul. de Testament.*

ment. Alderic. *de Hæredib. titul.* 10. *num.* 212. *verſ. vltimum.* Et ſic eſt Concluſio communiter recepta, quod Hæres adiens hæreditatem ſine Inventario, quod Iure Canonico tenetur ſolvere Creditoribus vltra vires hæreditarias; Bonden. *de Iur. Controverſ. collect.* 47. *num.* 61. Cancer. *Variar. dict. part.* 3. *cap.* 2. *ſub num.* 71. Andreol. *controverſ.* 101. *num.* 13. Fachin. *Controverſ. lib.* 6. *cap.* 23. Rota, apud Salgad. *in Labyrinth. Creditor. deciſ.* 17. *num.* 10. Menoch. *conſ.* 89. *numer.* 156. *& ſequent.* y ſer la Iglesia amadora de la honeſtidad, y juſticia; *vt in cap.* 1. *Sed ſi diverſum, de Alienati. Feud.* ſe ſigue, eſtar tenido à ſu obſervancia, cum in hoc fulgeat eius iuſtitia; *cap. Canonum Statuta, extra de Conſtitutionib.* Mangil. *dict. quæſt.* 132. Phanut. *de Inventar. dict. part.* 2. *num.* 2. Roland. *de Invent. dict. quæſt.* 12. Merend. *Controverſ. Iur. lib.* 18. *cap.* 40. *ex num.* 14. Alderic. *dict. titul.* 10. *num.* 212.

139 Ademàs, que eſtas Leyes, ſi ſe atiende bien, han ſido principalmente promulgadàs en beneficio del Heredero, ne teneatur, ſcilicèt, vltrà vires hæreditarias; *dict. §. fin. Inſtitut. de Hæred. qualit. & different.* ibi: *Sed noſtra benevolentia commune omnibus ſubiectis Imperio præſtitit hoc beneficium, & Conſtitutionem, tàm æquiſsimam, quàm nobiliſsimam ſcripſit, cuius tenorem ſi obſervaverint Homines, liceat eis adire hæreditatem, & in tantum teneri, quantum valere bona hæreditatis contigit*; rompiendo con ellas Iuſtiniano, como otro Hercules, las Cadenas, con que quedava, Iure Veteri, atado, con las obligaciones de la herencia; vt eleganter ponderant Monticul. *de Inventar. in Præfat. num.* 12. *& ſequent.* Andreol. *controverſ.* 101. *ex num.* 9. Por lo que no ſe deben conſiderar como inductivas de obligacion, ſino como diſtractivas, & ſic non ligant, ſed ſolvunt, confirien-

firiendo à la Iglesia, y otro qualquier Heredero, commodo, y beneficio; bien, que si se observa la forma en ellos prescripta, vt dicitur de Exceptione non numeratæ pecuniæ, quæ datur, si se observa la forma en ella estatuida; esto es, si intra biennium proponatur, juxta quod debet Ecclesia illam proponere si vult ea gaudere, *cap. Si cautio extra, de Fide Instrument.* Alderic. *de Hæred. dict. tit.* 10. *num.* 212. Abb. *dict. consf.* 73. *ex num.* 8. Con que siendo la principal intencion destas Leyes conferre beneficium, *dict. §. fin. Institutionum, de Hæredum qualit. & different.* Phanut. *dict. part.* 2. *num.* 2. Alderic. *dict. tit.* 10. *nu.* 212. Andreol. *controverf.* 101. *ex num.* 9. ser razionales, y honestas, fundadas en toda equidad, y justicia; Iuli. Capon. *Disceptati. dict. cap.* 38. *num.* 9. & 10. Roland. *dict. quæst.* 12. no ay duda, que la Iglesia està tenida à su observancia; Alderic. *dict. tit.* 10. *num.* 212. Phanut. *dict. part.* 2. *num.* 2.

140 Ad tertium respondetur, ser falso, que la causa principal, y fundamento, por que Iustiniano quiso, y estatuyò, que el Heredero, que no hiziesse el Inventario, quedasse obligado à pagar à los Acreedores, y cumplir los Legados in solidum, estrive, y sea la presumpcion de la subtraccion de los bienes; Covarrub. *de Testam. cap.* 1. *num.* 14. ibi: *Nec ratio vltima, & principalis dict. Decisionis, in præsumptione fraudis consistit: Dictione enim fortè, qua Iustinianus vtitur causam impulsivam Legis, non principalem inducit*; Alderic. *de Hæred. dict. titul.* 10. *numer.* 212. Fachin. *Controverf. Iur. lib.* 6. *dict. cap.* 20. Andreol. *controverf.* 101. *num.* 12. Franch. *decis.* 536. *num.* 24. *& seqq.* sino el no querer subvenirle, sino le haze guardando la forma, y modo que hà prescripto para su confeccion; vt præter citatos dicit etiam Merend. *Controverf. Iur. lib.* 18. *cap.* 40. *num.* 20. ibi: *Nec durum*

rum hoc Hæredi videri debet, quia sua culpa hanc incidit iacturam, audi Iustinian. sed dabit ei pœnam ex actio suæ malignitatis; Cur transcenderit Leges, ex quibus cautè omnia agens nihil poterat damnificari, sed ex diverso etiã, quæ sunt ex Lege falcidia lucrari? Ex quo intelligimus Legem hanc, non esse fundatam in subtractione præsumpta, sed in eo, quod Iustinianus non vult aliter Hæredi subvenire; quam si Inventarium secundum modum ab eo præscriptum fecerit; & deduciur etiam benè *ex §. Præfatam, dict. leg. fin.* vbi vult Imperator, quod Hæres liberetur à damno rerum suarum, si in confectione Inventarij servet formam ab eo præfatam solidando eum secundum omnia Capitula illius; *facit etiam §. Si verò postquam*, vers. *Tunc*, ibi: *Tunc ex eo ipso, quod Inventarium secundum formam præsentis Constitutionis non fecerint*: Con que no aviendo hecho el Convento el Inventario de los bienes de Don Francisco, segun la forma prescripta de Iustiniano, solidandole segun los Capitulos de ella, transcendendo Leges de illa loquentes, ex quibus cautè omnia agens nihil poterat damnificari, estarà te nido à pagar à Doña Esperança su Credito, *dict. leg. fin. §. Et si præfatam, & §. Si verò postquam; dict. Authent. de Hæred. & falci. §. Si post*, Covarrub. *in dict. cap. 1. num. 14. de Testament.* Fachin. *dict. cap. 20.* Alderici. *de Hæredi. dict. titul. 10. num. 212.*

141 Ademàs, que aun puesto caso, que dichas Constituciones se fundassen en la presumpcion del Heredero, subtrahendi res hæreditarias, Barthol. *in dict. leg. 1. nu. 46.* Ægid. *in eadem leg. 1. 5. part. §. 5. num. 27.* y esta presumpcion pareçer cessar en la Iglesia, no cessa en los que la representan, cum possint celare, surripere, & subtrahere illas; Mangil. *de Imputation. dict. quæst. 132. num. 16. vers. 2.* Roland. à Valle *de Inventar. dict. quæst. 12.* versicul. *Non*

obs-

obstat, & probant in terminis Monasterij, Text. *in cap. Constituit. quæst. 7. & cap. 20. Constituit. quæst. 3.* Con que no cessando esta presumpcion en los que la representan, non conficiendo Inventarium, aut illud non conficiendo rectè, & legitimè, tenebitur Legibus illius; exemplo Pupilli, que aunque no es capàz de dolo, està tenido vltrà vires hæreditarias, si Inventarium nõ confecerit, aut malè fecerit, porque basta, que los Administradores, ò Tutores sean capazes de èl, & possint celare, surripere, aut subtrahere res hæreditarias; vt in terminis dicit, & respondet Alexand. *in dict. §. final. columm. penult.* vbi etiam affert alias duas responsiones ad propositum, quod responsum etiam afferunt, & ponderant Phanuti. *de Inventar. part. 2. num. 2.* Roland. *de Inventar. dict. quæst. 12.* Gregor. Lopez *in dict. leg. 10. titul. 3. partit. 6. Gloss. in verb. Sancimus*, Covarrub. *in dict. cap. 1. de Testament. num. 14.* Alderici. *de Hæredib. dict. titul. 10. num. 212. versic. Tertium non obstat.*

142 Ad quartum respondetur: Que aunque es verdad, que el Monasterio, quando sucede al Monge, que entra en èl, per Professionem, no està tenido hazer Inventario, nec tenetur solvere Creditoribus ingressi, nisi intra limites substantię bonorum illius, quæ ad eum sunt perventa, es, porque en este caso le sucede per mutationem status, & sic non Iure hæreditario, sed Iure cuiusdam adquisitionis naturalis, como sucede en los bienes de el Adrogado el Adrogante, Vazquez *de Success. part. 1. lib. 2. §. 16. requisito 20. num. 13.* Fontanell. *decis. 531. num. 24. & seqq.* Olea *de Cession. Iur. dict. titul. 3. quæst. 9. num. 33. & seqq.* Roland. *de Confecti. Inventar. part. 2. quæst. 12. num. 10.* Grass. *de Successio. §. Hæreditas, quæst. 6.* Spin. *de Testament. gloss. 35. num. 17.* & sic non habetur respectu Monachi, vt propriè Hæres,

res, licet sit eius successor vniversalis; cum non succedat in hæreditate, sed in bonis, & sic quasi Hæres, vel Hæres annomolus; Mendez *in Comment. ad leg. Cum oportet, Cod. de Boni. quæ liber. part. 3. num. 157.* Grass. *Recep. Sent. §. Hæreditas, quæst. 6.* Roland. *de Inventar. dict. quæst. 12.* Vazq. *dict. §. 16. num. 13.* Quam obrem, non tenetur facere Inventarium, nec solvere Creditoribus Monachi, nisi in quantam valet substantia bonorum ad eum perventa; Vazquez *dict. §. 16. requisit. 20. num. 13.* Olea *de Cessien. Iur. dict. quæst. 9. num. 35.* Mendez *in dict. loco, num. 157.* Sanchez *in Decalog. lib. 7. cap. 12.* Megali. *Insti. lib. 2. cap. 14. num. 20.* Roland. *de Inventar. dict. quæst. 12.* Lo que no milita quando sucede como Heredero, vt in nostro Casu tunc enim succedit in hæreditate, & succedit in vniversum Ius Defuncti, & sic est propriè Hæres, & tenetur facere Inventarium, aliter enim, vt talis, si illud non conficiat tenetur solvere Creditoribus in solidum; Merend. *Controvers. Iur. dict. lib. 18. cap. 40.* Roland. *de Inventar. dict. quæst. 12. num. 6. & seqq.* Mangilius *de Imputati. dict. quæst. 132. num. 21. & 31.*

143 Ad quintum respondetur: Quod *dict. Authentic. Sicut alienatio, Cod. de Sacrosanct. Ecclesi.* vbi videtur dici, quod Ecclesia non potest onerari, nisi in quantum ad eam pervenit non obstat, nec facit ad propositum, como dize Fachineo *lib. 6. Controvers. cap. 20.* respecto que habla de la cosa, que hà pervenido à ella por Titulo particular, pero no de la que hà pervenido por Titulo vniversal, como es la herencia; *leg. Nil aliud, ff. de Verbor. significat.* quod etiam dixit Phanut. *de Inventar. part. 2. num. 2.* Imò de re sterili particulari illi adveniente, Roland. *de Inventar. dict. quæst. 12. num. 6.* & sic nullo modo procedit illatio, cum à separatis, & diversis nulla fieri posit; vt

cum

cum Barbasi. Immol. & Alexand. in terminis dicit, & respondet Roland. *dict. quæst.* 12. *num.* 1. vers. *Non obstat*. Y siendo assi, que la herēcia es Titulo vniversal, *dict. leg. Nihil aliud*, & licet soleat continere commodum, & incommodum regulariter præsumitur opulenta, vt est dictum *suprà num.* 114. y que la Iglesia, ò Monasterio es capàz de adquirirla, cum possit adquirere, & adire omne relictum, ex ijs, quæ notant omnes DD. *in leg.* 1. *C. de Sacros. Eccles.* Thor. *in Summ. Privileg. Piæ Caus. Privil.* 68. & per additionem hæreditatis quasi contrahitur cum Creditoribus, & Hæres, manet obligatus ad solutionem onerum hæreditariorum, Merend. *Controvers. Iur. lib.* 18. *cap.* 40. Monticul. *de Inventar. in Præfat. ex num.* 1. *& sequent.* Phanut. *de Inventar. part.* 2. *num.* 2. vers. *Vltimo, non obstat*, Roland. *de Inventar. quæst.* 12. Quod vtique, non esset si fecisset Inventarium, aut illud fecisset secundum præfationem, & formam à Iustiniano præscriptam solidando secundum omnia Capitula illius, *dict. leg. fin. §. Si præfatam, & §. Si verò postquam, dict. Authent. de Hæredi. & falci.* imputet sibi Ecclesia, & solvat, vt Hæres qualis est, cum successerit in omne ius Defuncti, *Authent. Iure iurando à morien. præst.* vt in terminis dicunt Alexand. *in dict. leg. fin. §. fin. columnn. penultim. Cod. de Iur. liber.* Roland. *in dict. quæst.* 12. *num.* 1. *dict.* vers. *Non obstat.*

144 Sin que sea de relevancia dezir el Convento, que aunque es verdad, que es capàz de adquirir omne relictum, & adire Hæreditatem, pero no por esso puede quedar obligado à la paga de los creditos de la herencia, como la obligacion sit species alienationis, itaut per illā perveniatur ad eam, Passer. *in Prob. leg.* 2. *num.* 66. *& seqq.* y por Derecho estè, y tenga prohibida omnis alienatio bonorum, *ex Extravag. ambiciosæ, de Reb. Ecclesi. non alien.* Barbos. *de Potest. Episcop.* *alleg.*